

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № ЭА –1738/2018 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

10 октября 2018 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Транс Логистик» (далее – Заявитель) на действия МКУ спортивного типа «Стадион «Колос» Тимашевского городского поселения Тимашевского района при проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по капитальному ремонту стадиона «Колос» Тимашевского городского поселения Тимашевского района» (извещение №0318300200818000011) в части нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о контрактной системе),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель считает, что аукционная документация составлена с нарушением требований Закона о контрактной системе. Заказчиком в «Проекте контракта» установлено право в безакцептном порядке уменьшать цену контракта, на уплату начисленных неустойки и (или) штрафов. Заказчиком неправомерно установлено в проекте контракта условие о предоставлении поставщиком финансового отчета о понесенных расходах и подтверждающих эти затраты копий первичных бухгалтерских документов.

На рассмотрение представителями Заказчика представлена документация

электронного аукциона, извещение о проведении электронного аукциона, письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – МКУ спортивного типа «Стадион «Колос» Тимашевского городского поселения Тимашевского района проводился электронный аукцион: «Выполнение работ по капитальному ремонту стадиона «Колос» Тимашевского городского поселения Тимашевского района» (извещение №0318300200818000011).

Начальная (максимальная) цена контракта – 12 580 015,09 руб.

В соответствии с ч.2 ст.99 Закона о контрактной системе контроль в сфере закупок осуществляется в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок (далее - субъекты контроля).

Контроль в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного [частями 5, 8 и 10](#) настоящей статьи, с учетом [части 4](#) настоящей статьи осуществляется:

1 ) **федеральным органом исполнительной власти**, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения:

а) плановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения федеральных нужд, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках осуществления закупок для обеспечения федеральных нужд, в отношении операторов электронных площадок;

б) внеплановых проверок в отношении субъектов контроля;

2 ) **органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации**, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения:

а) плановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках

осуществления закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации;

б) внеплановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд муниципальных образований, находящихся на территории субъекта Российской Федерации, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках осуществления закупок для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд муниципальных образований, находящихся на территории субъекта Российской Федерации;

3) **органом местного самоуправления муниципального района или городского округа**, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения плановых и внеплановых проверок в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений при осуществлении закупок для обеспечения муниципальных нужд, в отношении специализированных организаций, выполняющих в соответствии с настоящим Федеральным законом отдельные полномочия в рамках осуществления закупок для обеспечения муниципальных нужд (ч.3 ст.99 Закона о контрактной системе).

Частью 4 ст.99 Закона о контрактной системе установлено, что контроль в отношении операторов электронных площадок, а также **при проведении электронного аукциона (с момента размещения в единой информационной системе извещения о проведении электронного аукциона до момента заключения контракта)** в отношении иных субъектов контроля (заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций) **осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок**, контрольным органом в сфере государственного оборонного заказа.

Документация об электронном аукционе содержит обоснование начальной (максимальной) цены контракта, в том числе описание объекта закупки в соответствии с ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе.

Контроль за формированием начальной цены контракта не входит в полномочия Краснодарского УФАС России.

В соответствии с ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в

единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Частью 4 ст.34 Закона о контрактной систем определено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно ч.1 ст.34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

В Разделе 10 «Проект контракта» Заказчиком установлено:

- 7.3. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком

обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Подрядчику устанавливается штраф в размере, определенном согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 30.08.2017г. №1042 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017г. №570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013г. №1063» (далее – Постановление № 1042), а именно:

1) 3 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3млн. рублей;

2) 2 процента цены Контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10млн.рублей (включительно),

3) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно), что в денежном выражении составляет \_\_\_\_\_рублей \_\_\_\_\_копеек\* (*примечание: размер штрафа, предусмотренного пунктом 7.3 настоящего Контракта, устанавливается в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Контракта на момент его заключения, и указывается Заказчиком при направлении проекта контракта Подрядчику*)

- 7.4. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в Контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

1) 1 000 (одна тысяча) рублей, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей.

2) 5000 рублей, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно), что в денежном выражении составляет \_\_\_\_\_рублей \_\_\_\_\_копеек\*

(*примечание: размер штрафа, предусмотренного пунктом 7.4 настоящего Контракта, устанавливается в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Контракта на момент его заключения, и указывается Заказчиком при направлении проекта контракта Подрядчику*) Неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, которое не имеет стоимостного выражения, в рамках настоящего Контракта будут являться следующие действия Подрядчика:

1. несвоевременное представление Подрядчиком на согласование и утверждение Заказчиком смет по результатам проведенного электронного аукциона, графика выполнения работ, проекта производства работ;

2. нарушение ведения исполнительной документации;
3. несвоевременное составление или отсутствие акта освидетельствования скрытых работ (в случае, если требуется такой акт);
4. несвоевременное составление или не предоставление по требованию Заказчика (его уполномоченного представителя) исполнительных чертежей и схем (фотоматериалы), в случае если предоставление таких документов является обязательным;
5. несвоевременная уборка строительного мусора в местах выполнения работ;
6. нарушение требований нормативно-технической документации (применение СНиП, ГОСТ, технических условий, не соответствующих требованиям проектно-сметной документации; несоблюдение Подрядчиком правил и порядка складирования и хранения материалов и конструкций);
7. отступление от проектной документации;
8. отступление от утвержденной схемы ограждения мест производства работ (при необходимости такого ограждения);
9. отсутствие измерительных приборов и инструментов на месте производства работ;
10. использование не прошедших поверку измерительных приборов.

- 7.5. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Contractом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Contractом, взыскивается штраф в размере, определенном согласно Постановлению № 1042, а именно:

1) 1000 (одна тысяча) рублей, если цена Contractа не превышает 3 миллиона рублей (включительно); 2) 5000 рублей, если цена Contractа составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно), что в денежном выражении составляет \_\_\_\_\_рублей \_\_\_\_\_копеек\* ( примечание: размер штрафа, предусмотренного пунктом 7.5 настоящего Contractа, устанавливается в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Contractа на момент его заключения, и указывается Заказчиком при направлении проекта контракта Подрядчику)

- 7.6. В случае если Contract заключен с победителем закупки (или иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), предложившим наиболее высокую цену за право заключения Contractа, штраф, предусмотренный пунктом 7.3 Contractа, устанавливается согласно Постановлению № 1042 в следующем порядке:

- а) 10 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно),

что в денежном выражении составляет \_\_\_\_\_рублей \_\_\_\_\_копеек\* ( примечание: размер штрафа, предусмотренного пунктом 7.6 настоящего Contractа, устанавливается в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Contractа на момент его заключения, и указывается Заказчиком при направлении проекта контракта Подрядчику)

- 7.7. В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Contractом, Подрядчик оплачивает Заказчику пеню. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Contractом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Contractом срока исполнения обязательства, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены Contractа, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Contractом и фактически исполненных Подрядчиком.

- 7.8. В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Contractом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Contractом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Contractом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Contractом срока исполнения обязательства.

- 7.10. Уплата штрафа, пени не освобождает Стороны от необходимости исполнения обязательств, предусмотренных Contractом, или устранения нарушений.

- 7.12. Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Contractом, не может превышать цену Contractа.

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных contractом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных contractом. Размер штрафа устанавливается contractом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе).

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных contractом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного contractом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком,

неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Правила № 1042).

Пунктом 3 Правил № 1042 установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается **в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке** (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 настоящих Правил):

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);

е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);

ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);

з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);

и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

Согласно п. 12.6 проекта муниципального контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы \_\_\_\_\_ ,\_(\_\_\_\_\_) рублей определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно).

Таким образом, установленные Заказчиком в проекте контракта условия об ответственности поставщика за неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, соответствуют требованиям действующего законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Заявитель указывает, что Заказчиком в «Проекте контракта» неправомерно установлено: «п.4.4 Оплата производится Заказчиком за фактически выполненные в отчетном периоде работы, на основании подписанного Сторонами акта о приёмке выполненных работ формы КС-2, справки о стоимости выполненных работ и затрат формы КС-3, счета, счета-фактуры (при наличии) в течение пятнадцати рабочих дней со дня подписания акта о приемке выполненных работ формы КС-2, путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика, указанный в настоящем Контракте.

В случае изменения расчетного счета Подрядчика он обязан в двухдневный срок в письменной форме сообщить об этом Заказчику с указанием новых реквизитов расчётного счёта. В противном случае все риски, связанные с перечислением Заказчиком денежных средств на указанный в настоящем контракте счёт Подрядчика, несёт Подрядчик».

Согласно п.5.1 «По факту выполненных работ в отчетном периоде Подрядчик представляет Заказчику акт о приёмке выполненных работ формы КС-2, а также иные документы на оплату (счет, счет-фактура (при наличии), прочие)».

В соответствии с ч.1 ст.101 Закона о контрактной системе Заказчик обязан осуществлять контроль за исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно ч.1 ст.748 Гражданского кодекса РФ Заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Заказчиком в аукционной документации и в «Проекте контракта» не

установлены требования к форме предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) финансового отчета о понесенных расходах и подтверждающих эти затраты копий первичных бухгалтерских документов включая финансовую деятельность подрядчика.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Транс Логистик» необоснованной.
2. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение №0318300200818000011).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.