



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

19.05.2016 № 1681/02

На № _____ от _____

Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области направляет копию решения комиссии Калининградского УФАС России по контролю в сфере закупок от 16.05.2016 № КС-107/2016.

Приложение: копия решения на 8 листах.

Заместитель руководителя-
начальник отдела

Н.С. Иванова

Исп. Мельников Марк Владимирович
тел. 8(4012)53-72-05

048897



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

16 мая 2016 года

№ КС-107/2016

г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

ведущего заседание
комиссии:

Н.С. Ивановой заместителя руководителя –
начальника отдела контроля органов
власти, закупок и рекламы
Калининградского УФАС России;

членов комиссии:

М.В. Мельникова заместителя начальника отдела
контроля органов власти, закупок и
рекламы Калининградского УФАС
России;

Ю.К. Быстровой старшего государственного
инспектора отдела контроля органов
власти, закупок и рекламы
Калининградского УФАС России

с участием представителей:

Заказчика – администрации
Черняховского городского
округа

Е.С. Чвыровой представителя по доверенности,

в отсутствие представителя заявителя – ООО «СТРОЙИНВЕСТ», о времени и месте рассмотрения жалобы уведомленного надлежащим образом,

В Калининградское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Заявитель) на действия заказчика – администрации муниципального образования «Черняховский городской округ» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса (извещение № 0135300007516000026) на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации по объекту «Строительство объединенной канализационной сети в г. Черняховске и Индустриального парка «Черняховск» (далее – Конкурс) и в результате внеплановой проверки, проведенной в соответствии с частью 15 статьи 99 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 Калининградской области 10.05.2016 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при формировании конкурсной документации.

В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы

По мнению Заявителя при формировании конкурсной документации Заказчиком допущены нарушения Закона о контрактной системе, а именно:

1) В проекте контракта не установлены все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказником, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказником, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденными постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 (далее – Правила), для каждого порогового значения цены контракта. При неопределенной величине штрафа, условие о неустойке за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту будет несогласованным.

2) В разделе 20 Информационной карты конкурсной документации установлены неправомерные требования к представлению документов, подтверждающих внесение обеспечения заявки на участие в Конкурсе.

3) Проект контракта не содержит конкретную информацию относительно существенного условия - срока выполнения работ, что не позволяет определить срок действия контракта и, соответственно, срок действия банковской гарантии, используемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

Заявитель просит приостановить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) и заключение контракта признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении выявленных нарушений законодательства.

Заказчиком даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя

Заказчик, ознакомившись с жалобой Заявителя, считает ее необоснованной по следующим основаниям.

Положения конкурсной документации полностью соответствуют Закону о контрактной системе и Правилам. Требований, не предусмотренных Законом о контрактной системе, в конкурсной документации не установлено.

Кроме того, исходя из того, что при проведении торгов запросы о разъяснении положений конкурсной документации не поступали, делает вывод о том, что участникам закупки понятны положения конкурсной документации.

Считает доводы Заявителя несостоятельными и просит признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия установила следующее

19.04.2016 Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг размещено извещение о проведении открытого конкурса (№ 0135300007516000026) и конкурсная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта – 13 189 810,00 рублей.

На участие в Конкурсе подано 3 (три) заявки (протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 10.05.2016 №ПВК1 для закупки №0135300007516000026).

1. Согласно части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включатся обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с частями 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правилами.

Согласно пунктам 2 Правил размер штрафа, определенный с учетом положений законодательства Российской Федерации, устанавливается в контракте в фиксированном виде в соответствии с данными Правилами.

Согласно пункту 3 Правил размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе. Пунктами 4 и 5 Правил предусмотрен порядок расчета фиксированной суммы штрафа в зависимости от цены контракта.

Таким образом, указанные нормы свидетельствуют о том, что размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Законом.

Согласно статье 6.1.3. подраздела 6.1. «Ответственность Генерального проектировщика» раздела 6 «Ответственность Сторон» раздела 6 «Проект контракта» конкурсной документации:

- «Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Генеральным проектировщиком обязательств, предусмотренных Контрактом (пункты 4.6.1.-4.6.16, 11.5 Контракта), за исключением просрочки исполнения Генеральным проектировщиком обязательств (в том числе гарантийных), предусмотренных Контрактом. Размеры штрафа устанавливаются в виде фиксированной суммы, определяемой в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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», а именно: ____ процента цены Контракта в случае, если цена Контракта превышает ____ млн. рублей (указать исходя из цены Контракта).

Размер штрафа установлен в сумме
_____ (_____) рублей, что составляет ____ % от цены
настоящего Контракта.»

Согласно статье 6.2.2. подраздела 6.2. «Ответственность Муниципального заказчика» раздела 6 «Ответственность Сторон» раздела 6 «Проект контракта» конкурсной документации:

- «Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке, предусмотренном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размере пени начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом», а именно: __ процента цены Контракта в случае, если цена Контракта составляет ____ млн. рублей.

Размер штрафа установлен в сумме
_____ (_____) рублей, что составляет ____ % от
цены настоящего Контракта.»

В соответствии с пунктом 3 статья 24 Закона о контрактной системе под конкурсом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший лучшие условия исполнения контракта, следовательно, поскольку на момент размещения документации об аукционе цена контракта еще не известна, то проект контракта Заказчика не может содержать фиксированную сумму штрафов.

Таким образом, фиксированная сумма штрафов Заказчиком с учетом Правил может быть рассчитана только на стадии заключения контракта с участником, победившем в закупке.

Кроме того, при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34, частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе. По смыслу данных норм, условия контракта (как являющиеся существенными, так и не являющиеся таковыми) могут быть изменены только в случаях, названных в части 18 статьи 34 и части 1 статьи 95 указанного закона.

Согласно части 6 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае

просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пене).

Согласно части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Пунктом 6 Правил закреплено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле.

Пункт 6.1.2. проекта муниципального контракта определяет, что «Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Генеральным проектировщиком обязательства, предусмотренного Контрактом (в том числе гарантийного), начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается Контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правилами, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Генеральным проектировщиком».

Таким образом, из системного анализа части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе и Правил следует, что законодателем определена лишь обязанность установления в контракте размера пени, при одновременном отсутствии в указанных нормативных актах требования об обязательном указании в контракте непосредственно самого порядка определения пени.

2. Согласно пункту 5 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе, заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, или копия этого

платежного поручения либо банковская гарантия, соответствующая требованиям статьи 45 указанного закона).

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 указанного закона или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет.

Согласно пункту 5 части 20 «Требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению» раздела 2 «Информационная карта открытого конкурса» конкурсной документации, заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе с отметкой банка, или заверенная банком копия этого платежного поручения либо включенная в реестр банковских гарантий банковская гарантия).

Одновременно, согласно пункту 2 части 21 «Размер обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в открытом конкурсе, а также условия банковской гарантии (в том числе срок ее действия) и реквизиты счета для внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок участников открытого конкурса» раздела 2 «Информационная карта открытого конкурса» конкурсной документации способами обеспечения заявки на участие в закупке установлены: обеспечение заявки на участие в открытом конкурсе может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией. Выбор способа обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе осуществляется участником закупок.

В ходе проведения торгов в адрес Администрации муниципального образования «Черняховский городской округ» запросы на разъяснения положений конкурсной документации не поступали.

При указанных выше обстоятельствах, требование, установленное Заказчиком в пункте 5 части 20 «Требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению» раздела 2 «Информационная карта открытого конкурса» конкурсной документации, не нарушило права и законные интересы участников закупки.

3. Согласно части 2 статьи 50 Закона о контрактной системе к конкурсной документации должен быть приложен проект контракта (в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной

документации.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантией, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 указанного закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступившими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участникам закупки, с которым заключается Контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно пункту 2.1 раздела 2 «Срок действия Контракта и выполнения Работ» раздела 6 «Проект контракта» конкурсной документации, контракт вступает в силу со дня его подписания Сторонами, и действует до полного исполнения Сторонами обязательств по Контракту. Окончание срока действия Контракта влечет прекращение обязательств Сторон по настоящему Контракту, но не освобождает Стороны от ответственности за нарушение принятых по Контракту обязательств.

Согласно пункту 2.2 раздела 2 «Срок действия Контракта и выполнения Работ» раздела 6 «Проект контракта» конкурсной документации, начало выполнения работ по Контракту: в течение 3 (трех) календарных дней с даты заключения Контракта.

Срок выполнения Работ: не позднее сентября 2016 года с даты заключения Контракта, включая передачу Муниципальному заказчику и Заказчику-застройщику проектной и рабочей документации, результатов инженерных изысканий в полном объеме и с положительным заключением экспертизы органов государственной экспертизы и положительным заключением проверки достоверности определения сметной стоимости Объекта.

Пунктом 10.4 раздела 10 «Обеспечение исполнения обязательств» раздела 6 «Проект контракта» конкурсной документации установлено, что при выборе Генеральным проектировщиком способа обеспечения исполнения обязательств в виде безотзывной банковской гарантии, Контракт заключается только после предоставления Генеральным проектировщиком безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией (предоставляется подлинник безотзывной банковской гарантии) в пределах срока, установленного для подписания Контракта. Данная банковская гарантия должна соответствовать требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе срок действия банковской гарантии должен превышать не менее чем на один месяц срок выполнения Генеральным проектировщиком обязательств по настоящему Контракту».

При указанных обстоятельствах, срок действия банковской гарантии определить представляется возможным.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос председателя Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалы дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить имеются в распоряжении комиссии, иных

доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

В связи с изложенным, руководствуясь частями 1, 4, 7 статьи 105, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

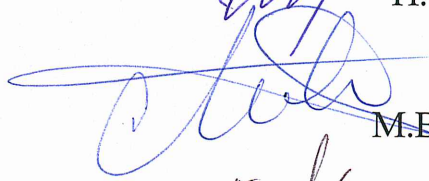
Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» необоснованной.

Ведущий заседание комиссии:

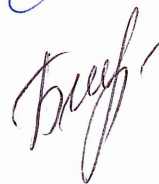


Н.С. Иванова

Члены комиссии:



М.В. Мельников



Ю.К. Быстрова

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе, решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.