

Решение 585оз-15

Номер документа: 04-05/25

Номер дела: 585оз-15

Тип документа: Решения по жалобам

Управление: Архангельское УФАС России

Дата публикации: 12.01.2016

Сферы деятельности:

- Контроль госзакупок
-

Дело № 585оз-15

Заказчик:

Государственное бюджетное
учреждение культуры
Архангельской области
«Государственный академический
Северный русский народный хор»

163071, г. Архангельск, ул. Тимме,
д.21, корп. 3

E-mail: sevhor.kontrakt@yandex.ru

Уполномоченный орган:

Контрактное агентство
Архангельской области

163000, г. Архангельск, ул.
Выучейского, д. 18, оф. 904

E-mail: dkr@dvinaland.ru

Оператор электронной площадки:

АО «Единая электронная торговая
площадка»

117312, г. Москва, ул.
Кожевническая, д. 14, стр. 5

E-mail: info@roseltorg.ru

Заявитель:

ИП Гончаров Дмитрий
Владимирович

462433, Оренбургская обл., г.

Федеральной антимонопольной службы 23 декабря 2015 года.

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика, с утверждением документации об аукционе несоответствующей ФЗ «О контрактной системе».

Уполномоченный орган не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе № 314-05 б/н.

Заказчик представил в адрес Архангельского УФАС России письменные объяснения по жалобе от 28.12.2015 № 1-635.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

В соответствии с Постановлением Правительства Архангельской области «Об утверждении Положения о контрактном агентстве Архангельской области» от 18.12.2009 № 215-пп контрактное агентство Архангельской области является уполномоченным исполнительным органом государственной власти Архангельской области, осуществляющим: регулирование контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Архангельской области; определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд Архангельской области; организацию и проведение аукционов по продаже права на заключение договоров аренды отдельных лесных участков.

Взаимодействие Уполномоченного органа и заказчиков Архангельской области в сфере закупок для обеспечения нужд Архангельской области осуществляется в порядке, установленном Постановлением Правительства Архангельской области «Порядок взаимодействия контрактного агентства Архангельской области, государственных заказчиков Архангельской области, государственных бюджетных учреждений Архангельской области, муниципальных заказчиков Архангельской области, муниципальных бюджетных учреждений муниципальных образований Архангельской области и отдельных юридических лиц при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения нужд Архангельской области» от 20 декабря 2013 года № 595-пп (далее - Постановление № 595-пп).

Согласно Постановлению № 595-пп Заказчик направляет в Уполномоченный орган заявку на осуществление закупки. Уполномоченный орган на основании представленной заявки Заказчика подготавливает документацию об электронном аукционе, и организует осуществление закупки.

03.12.2015 Уполномоченным органом на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0124200000615006951 о проведении электронного аукциона (далее - извещение) и документация об электронном аукционе на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту внутренних систем электроснабжения и электроосвещения здания ГБУК АО «Северный хор» (далее - документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта - 9 525 345,86 рублей.

Оператор электронной площадки - АО «Единая электронная торговая площадка».

Согласно части 3 статьи 96 ФЗ «О контрактной системе» исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и

соответствующей требованиям статьи 45 указанного Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участниками закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Частью 2 статьи 45 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных [частью 13 статьи 44](#) настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со [статьей 96](#) настоящего Федерального закона;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- 3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
- 4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;
- 5) срок действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44](#) и [96](#) настоящего Федерального закона;
- 6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;
- 7) установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Материалами дела определено, что пунктом 22 раздела I «Общие положения» документации об аукционе установлены аналогичные требования к банковской гарантии, выданной банком, в соответствии с требованиями части 2 статьи 45 «О контрактной системе».

В жалобе Заявитель указывает на то, что Заказчиком в нарушение норм ФЗ «О контрактной системе» в документации об аукционе не установлен перечень документов, направляемых гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии бенефициаром. Кроме того, заявитель считает, что в нарушение ФЗ «О контрактной системе» Заказчиком не прописаны дополнительные требования к банковской гарантии.

Из пояснений представителей Уполномоченного органа в заседании Комиссии Архангельского УФАС России следует, что нормы ФЗ «О контрактной системе» не указывают на то, что документация об аукционе должна содержать полный перечень документов, которые Заказчик должен представлять банку при взыскании по банковской гарантии, а также перечень дополнительных требований к банковской гарантии. Указанные требования содержатся в Постановлении Правительства № 1005 от 08.11.2013.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что положения статьи 45 ФЗ «О

контрактной системе» содержат отсылочные нормы на перечень, установленный Правительством Российской Федерации, и не содержат прямого указания на включение в состав документации об аукционе этого перечня и дополнительных требований к банковской гарантии. Отсутствие вышеуказанной информации не ограничивает потенциальных участников закупки, так как банковская гарантия предоставляется на стадии заключения контракта и соответственно правоотношения относятся исключительно к Заказчику и победителю аукциона, который в свою очередь при оформлении банковской гарантии имеет возможность обратиться к Постановлению Правительства № 1005 от 08.11.2013, а так же к Заказчику.

Таким образом, положения документации об аукционе в части описания требований к банковской гарантии соответствуют требованиям ФЗ «О контрактной системе».

В жалобе Заявитель указывает на то, что в нарушение требований ФЗ «О контрактной системе» в документации об аукционе не прописаны сумма обеспечения заявки и сумма обеспечения исполнения контракта.

Частью 14 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе» определено, что размер обеспечения заявки должен составлять от одной второй процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта или, если при проведении аукционов начальная (максимальная) цена контракта не превышает три миллиона рублей, один процент начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно части 6 статьи 96 ФЗ «О контрактной системе» размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки.

Исходя из вышеизложенного следует, что нормы ФЗ «О контрактной системе» не содержат указаний на то, что обеспечение заявки и обеспечение исполнения контракта должны быть прописаны в документации об аукционе в виде конкретных сумм.

В соответствии с пунктом 9 раздела I «Общие положения» документации об аукционе размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе – 1 % начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 22 раздела I «Общие положения» документации об аукционе установлено, что размер обеспечения исполнения контракта – 5 % начальной (максимальной) цены контракта.

Следовательно, положения документации об аукционе не противоречат требованиям ФЗ «О контрактной системе».

Вместе с тем, извещение содержит информацию о сумме обеспечения заявки и сумме обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, довод Заявителя не находит своего подтверждения.

В жалобе Заявитель указывает на то, что в нарушение требований ФЗ «О контрактной системе» Заказчик не конкретизирует в проекте контракта срок гарантий.

Пункт 2.5 проекта контракта содержит, в том числе, следующую информацию:

«- срок гарантии на материалы светодиодные светильники и светодиодные лампы не должен составлять менее 5 лет срока производителя;

- срок гарантии на строительные материалы не менее 12 месяцев;

- срок гарантии на монтажные работы не менее 3 лет».

Из письменных пояснений Заказчика следует, что проектом контракта предусмотрены работы по ремонту внутренних систем электроснабжения и электроосвещения, включающего в себя как строительные работы, так и монтажные работы, поэтому в соответствии с потребностями Заказчика для каждого типа материалов и каждого типа работ Заказчиком установлены отдельные требования к гарантийному сроку.

Согласно части 4 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости.

Учитывая то, что конкретные сроки гарантий на товары, работы устанавливаются производителями, продавцами или исполнителями работ, Комиссия Архангельского УФАС России, не усматривает в действиях Заказчика нарушений ФЗ «О контрактной системе» в части указания не конкретных гарантийных сроков.

Таким образом, довод Заявителя является необоснованным.

В жалобе Заявитель указывает на то, что в нарушение требований ФЗ «О контрактной системе» Заказчик указывает на неконкретный срок оплаты.

Согласно части 13 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» 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.

Пунктом 1.3 проекта контракта определено, в том числе следующее: «начало работ - не позднее 5 календарных дней с даты заключения контракта. Окончание работ - до «12» февраля 2016 года (включая время, затраченное подрядчиком на устранение недостатков, выявленных в ходе приемки работ)».

Порядок и сроки приемки выполненной работы определены в разделе 6 проекта контракта, в том числе пунктами 6.4, 6.5, 6.6 предусмотрено следующее:

«6.4. В течение 3 (трех) дней с момента предоставления подрядчиком отчетной документации Заказчик проводит экспертизу результатов исполнения обязательств подрядчиком по контракту на предмет соответствия выполненных работ и представленной отчетной документации требованиям и условиям контракта. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании соответствующих контрактов.

6.5. По результатам экспертизы исполнения обязательств подрядчиком по настоящему контракту приемочная комиссия Заказчика составляет мотивированное заключение об исполнении или ненадлежащем исполнении обязательств подрядчиком по контракту. Мотивированное заключение о надлежащем исполнении обязательств вносится в акт сдачи-приемки выполненных работ. На основании заключения экспертизы Заказчик передает подрядчику подписанный со своей стороны акт сдачи-приемки выполненных работ или мотивированный отказ от его подписания.

6.6. В течение 3 (трех) дней с момента получения подписанного Заказчиком акта сдачи-приемки выполненных работ подрядчик обязан подписать со своей стороны акт сдачи-приемки выполненных работ и вернуть экземпляр акта Заказчику. В случае получения мотивированного отказа Заказчика от подписания акта сдачи-приемки выполненных работ подрядчик обязан рассмотреть мотивированный отказ и устранить

замечания в срок, указанный Заказчиком в мотивированном отказе, а если срок не указан, то в течение 5 (пяти) дней с момента его получения».

Пунктом 4.2 проекта контракта установлено следующее: «расчет с подрядчиком за выполненные работы осуществляется Заказчиком не позднее 30 (тридцати) дней после подписания сторонами окончательного акта сдачи-приемки выполненных работ с устранением выявленных дефектов и выставления счета-фактуры подрядчиком».

В соответствии с частью 8 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе» в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с [частью 3](#) указанной статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное **условие об оплате заказчиком** поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта **не более чем в течение тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке**, предусмотренного [частью 7 статьи 94](#) указанного Федерального закона.

Исходя из содержания пунктов 6.5, 6.6 проекта контракта следует, что Заказчик подписывает акт сдачи-приемки выполненных работ раньше подрядчика. Оплата за выполненные работы согласно пункту 4.2 проекта контракта будет произведена не позднее 30 дней с даты подписания контракта обеими сторонами. В соответствии с пунктом 6.6 проекта контракта подрядчик со своей стороны подписывает акт сдачи-приемки в течение 3 дней с момента получения подписанного Заказчиком акта сдачи-приемки выполненных работ.

Следовательно, Заказчиком в проекте контракта установлен срок оплаты выполненной работы, превышающий тридцать дней с даты подписания Заказчиком документа о приемке.

Таким образом, положения проекта контракта противоречат [части 8 статьи 30](#) ФЗ «О контрактной системе».

В жалобе Заявитель указывает на то, что в нарушение требований ФЗ «О контрактной системе» Заказчик не прописывает в проекте контракта расчет уплаты неустоек.

Согласно части 1 статьи 34 ФЗ «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 указанным Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Частью 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» закреплено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Частью 6 указанной статьи ФЗ «О контрактной системе» определено, что 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, пеней).

Часть 7 данной статьи ФЗ «О контрактной системе» гласит о том, что 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).

Правила 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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее - Правила).

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:

$$П = (Ц - В) \times С,$$

где:

Ц - цена контракта;

В - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов;

С - размер ставки.

7. Размер ставки определяется по формуле:

$$С = С_{ЦБ} \times ДП,$$

где: $С_{ЦБ}$ - размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента К;

ДП - количество дней просрочки.

ДП - количество дней просрочки.

8. Коэффициент К определяется по формуле:

$$\frac{ДП}{ДК},$$

где:

ДП - количество дней просрочки;

ДК - срок исполнения обязательства по контракту (количество дней).

При К, равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

В соответствии с частью 4 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе» к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Из содержания проекта контракта установлено, что в пункте 7.3 содержится следующая информация: «пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы».

Из системного анализа части 7 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» и Правил следует, что законодатель определил обязанность установления в контракте размера пени, при этом в ФЗ «О контрактной системе» и в Правилах отсутствует требование об обязательном указании в контракте непосредственно самого порядка определения пени.

Таким образом, нарушение со стороны Заказчика, Уполномоченного органа требований части 7 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» не выявлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Гончарова Д. В. обоснованной.
2. Признать Заказчика - государственное бюджетное учреждение культуры Архангельской области «Государственный академический Северный русский народный хор» нарушившим [часть 8 статьи 30](#) ФЗ «О контрактной системе».
3. Заказчику на стадии заключения контракта проект контракта привести в соответствие требованиям части 8 статьи 30 ФЗ «**О контрактной системе**».
4. Предписание исполнить **в срок до 29 января 2016 года** и в этот же срок сообщить об его исполнении в Архангельское УФАС России по факсу (8182) 21-54-45 либо на адрес электронной почты to29@fas.gov.ru (с приложением подтверждающих документов).

Примечание. Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии
Бугаев

Д.В.

Члены Комиссии
Короткова

И.Ю.

Е.С. Шарыгина