

Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд в составе:

*** – заместитель председателя Комиссии, заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

*** – член Комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

*** – член Комиссии, ведущий специалист – эксперт отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

в присутствии представителей Заказчика КУ РК «Управтодор РК» ***, (копия доверенности в материалах дела), начальника ***, (копия приказа о назначении в материалах дела);

в присутствии представителя Заявителя ООО «ПСК» Заболотских Т.П. (доверенности в материалах дела);

рассмотрев жалобу ООО «ПСК» на действия заказчика – КУ РК «Управтодор РК» при проведении открытого конкурса на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство мостового перехода через ручей на км 34+350 автомобильной дороги Сумпосад-Воренжа-Вирандозеро-Нюхча» (извещение № 0306200005118000094) (далее – открытый конкурс) и в результате осуществления внеплановой проверки 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), Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14 (Зарегистрировано в Минюсте России 27.02.2015 № 36262)

УСТАНОВИЛА:

По мнению Заявителя, конкурсная документация утверждена с нарушениями законодательства о контрактной системе, а именно:

1. Даты начала и завершения отдельных этапов работ, стоимость этапов, исходя из начальной (максимальной) цены контракта, в

календарном графике Заказчиком не определены, что в нарушение пункта 1 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе не позволяет определить существенные условия исполнения контракта с учетом специфики объекта закупки.

Требования к содержанию конкурсной заявки не обязывают участников закупки разрабатывать и предоставлять в составе заявки поэтапный календарный график производства работ, следовательно, «фиксирование» сроков начала и окончания этапов работ не находится в компетенции Подрядчика. Таким образом, указанная Заказчиком формулировка приведет к заключению и исполнению контракта не на условиях извещения об осуществлении закупки, конкурсной документации, заявки участника, что является нарушением части 1, части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2. По мнению Заявителя, Заказчик изначально ставит перед Подрядчиком заведомо невыполнимые условия: исполнить в 2018 году 82% объёма работ, соответствующих проектной документации и с соблюдением всех строительных технологий - невозможно. Доказательства наличия возможности переноса бюджетного финансирования с 2018 года на 2019 год - в конкурсной документации не содержатся. Действия Заказчика в конечном итоге, приводят к ограничению конкуренции и количества участников закупки, что противоречит статье 8 Закона о контрактной системе. По мнению Заявителя, установление Заказчиком в документации по закупке, в проекте контракта, порядка выполнения работ, не согласующегося с порядком и лимитами финансирования, не даёт возможность участнику закупки принять решение об участии в закупке, рассчитать коммерческое предложение, риски, а также выделить ресурсы на исполнение контракта.
3. Из пункта 5.2 проекта контракта следует, что приемку выполненных работ с оформлением акта по форме № КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3 осуществляет не только Заказчик, но и «Инженерная организация», которая стороной по контракту не является, что нарушает часть 13 статьи 34 Закона о контрактной системе и противоречит части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе. Кроме того, из содержания раздела 11 проекта контракта «СДАЧА И ПРИЕМКА РАБОТ», в котором определены порядок и сроки приемки работ, в нарушение части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе невозможно установить событие, наступление которого влияет на начало срока оплаты выполненных работ, поскольку отсутствуют сведения о том, в какие сроки «Инженерной организацией» должны быть подписаны акты по форме № КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3.

4. В нарушение части 5, части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе в пунктах 13.3, 13.6 проекта контракта установлены пени в размере, рассчитываемом от ставки рефинансирования Центрального Банка.
5. В составе конкурсной документации Заказчиком установлены требования к составу заявки: «Заявка на участие в конкурсе должна содержать: 10.1.3. в случае, предусмотренном частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, документы, подтверждающие добросовестность участника открытого конкурса». Начальная (максимальная) цена закупки № 0306200005118000094 составляет: 73 237 558,00 руб. Положения части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе неприменимы к условиям рассматриваемого открытого конкурса, т.к. они регулируют антидемпинговые меры при проведении конкурсов и аукционов, начальная (максимальная) цена которых не превышает 15,0 млн. рублей.

В связи с изложенным, Заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

Заказчиком письмом от 13.09.2018 даны пояснения по доводам, изложенным в жалобе, просит признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссией Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок установлено следующее:

Конкурсная документация утверждена Приказом КУ РК «Управтодор РК» 180-З от 28.08.2018 и размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок «www.zakupki.gov.ru» - 28.08.2018.

Номер извещения: 0306200005118000094.

Краткое наименование: выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство мостового перехода через ручей на км 34+350 автомобильной дороги Сумпосад-Воренжа-Вирандозеро-Нюхча».

Способ закупки: открытый конкурс.

Заказчик: КУ РК «Управтодор РК».

Начальная (максимальная) цена контракта: 73 237 558,00 руб.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт не заключен.

Изучив представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, представителя Заявителя Комиссия Карельского УФАС России пришла к следующим выводам:

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать: наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 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

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Комиссия Карельского УФАС России отмечает, что Заказчиком в Приложении №4 к проекту контракта (Календарный график производства работ) установлено примечание: непроставленные сроки начала и окончания этапов работ, стоимость работ по Контракту, а также графическое изображение этих этапов фиксируются Подрядчиком на стадии заключения государственного контракта.

На заседании комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что в ЕИС 12.09.2018 года внесены изменения в конкурсную документацию. Календарный график производства работ

исключен из приложений Проекта государственного контракта (Приложение №2 к конкурсной документации).

2. В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия: 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 5.1 проекта контракта определено, что Заказчик осуществляет оплату работ по Контракту в рамках лимитов бюджетных обязательств, доведенных Заказчику на соответствующий финансовый год.

На заседании комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что в пункте 4.5 Проекта государственного контракта (Приложение №2 к конкурсной документации) изменен порядок расчета аванса (изм. в ЕИС от 12.09.2018 года), аванс рассчитывается от цены государственного контракта.

Также изменен пункт 4.6 Проекта государственного контракта (Приложение №2 к конкурсной документации), в котором предусмотрен аванс в размере 80% от цены государственного контракта. Правовым основанием является распоряжение Правительства Республики Карелия от 06.09.2018 года №577р-П, позволяющее Заказчику установить размер авансирования в процессе исполнения контракта до 80 %.

Исходя из внесенных изменений в конкурсную документацию, объем финансирования в 2018 году, указанный в разделе 4 конкурсной документации, соответствует размеру аванса, указанному в пункте 4.6 Проекта государственного контракта (Приложение №2 к конкурсной документации).

3. Согласно части 13 статьи 34 Закона 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.

В силу части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых

после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии с [статьей 95](#) настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта

Таким образом, из положений части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе следует, что приемку выполненных работ, подписание результатов такой приемки, оплату выполненных работ осуществляет именно Заказчик.

При этом, из пункта 5.2 проекта контракта по закупке № 0306200005118000094 следует, что приемку выполненных работ с оформлением акта по форме № КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3 осуществляет не только Заказчик, но и «Инженерная организация», которая стороной по контракту не является, что нарушает часть 13 статьи 34 Закона о контрактной системе и противоречит части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе.

На заседании комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что в пункте 11.2 Проекта государственного контракта (Приложение №2 к конкурсной документации) установлен 5 дневный срок рассмотрения и подписания представителем Инженерной организации формы КС-2 (изм. в ЕИС от 12.09.2018 года).

4. В соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или

ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней **ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации** от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В силу пункта 13.3 проекта контракта, заказчиком установлено: «Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения Заказчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. При этом размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней **ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации** от не уплаченной в срок суммы».

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пенья 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 **ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации** от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Тогда как, заказчик в пункте 13.6 проекта контракта, заказчиком установлено: «Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки **рефинансирования Центрального банка Российской Федерации** от цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Подрядчиком».

В соответствии с решением Совета директоров Банка России (протокол заседания Совета директоров Банка России от 11 декабря 2015 года № 37) значение ставки рефинансирования Банка России приравнено к значению ключевой ставки Банка России, определенному на соответствующую дату, с 1 января 2016 года (Указание Банка России от 11.12.2015 № 3894-У «О ставке рефинансирования Банка России и ключевой ставке Банка России»).

Кроме того, согласно Письму Министерства финансов Российской Федерации от 30 марта 2016г. №02-02-04/18026, в случае если в контракт включено условие о расчете пени от ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, то размер такой ставки признается равным размеру ключевой ставки Банка России.

Изменения в части 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе в отношении размера пени, исходя из ключевой ставки, вступили в силу с 01.07.2018 на основании Федерального закона от 31.12.2017 №504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Извещение о проведении электронного аукциона опубликовано 28.08.2018, то есть после вступления в силу данных изменений.

Таким образом, Комиссия Карельского УФАС России пришла к выводу, что Заказчик нарушил требования части 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

На заседании комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что в ЕИС 12.09.2018 года внесены изменения в конкурсную документацию. В Проекте государственного контракта (Приложение №2 к конкурсной документации) неустойка рассчитывается исходя из ключевой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

5. В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом

предусмотрена выплата аванса).

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в [части 1](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.

Заказчиком в пункте 10.1.3. конкурсной документации установлено: Заявка на участие в конкурсе должна содержать: в случае, предусмотренном частью 2 статьи 37 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ, документы, подтверждающие добросовестность участника открытого конкурса.

Поскольку начальная (максимальная) цена составляет 73 237 558,00 руб. положения части 2 статьи 37 неприменимы к условиям рассматриваемого открытого конкурса, т.к. они регулируют антидемпинговые меры при проведении конкурсов и аукционов, начальная (максимальная) цена которых не превышает 15,0 млн. рублей.

На заседании комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что в разделе 10 конкурсной документации исключено требование к участнику о предоставлении в составе заявке документов, подтверждающих добросовестность участника закупки (изм. в ЕИС от 12.09.2018 года).

Поскольку выявленные нарушения устранены Заказчиком на момент рассмотрения жалобы, путём внесения изменений в документацию об открытом конкурсе 12.09.2018, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПСК» на действия заказчика – КУ РК «Управтодор РК» при проведении открытого конкурса на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство мостового перехода через ручей на км 34+350 автомобильной дороги Сумпосад-Воренжа-Вирандозеро-Нюхча» (извещение № 0306200005118000094) обоснованной.
2. В действиях Заказчика установлены нарушения пункта 1 части 1 статьи 50, части 13 статьи 34, части 5,7 статьи 34 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что указанные нарушения требований Закона о контрактной системе устранены Заказчиком самостоятельно, без вмешательства контрольного органа до рассмотрения жалобы по существу, материалы рассмотрения жалобы ООО «ПСК» должностному лицу Карельского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде Республики Карелия в течение 3 месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии

_____ ***

Члены комиссии

_____ ***

_____ ***