

## Решение № 03-10.1/298-2018

о признании жалобы частично обоснованной

26 сентября 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>.

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью с (далее – заявитель, общество, ООО «Контракт») на действия Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области (далее – заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения наиболее посещаемых общественных территорий населенных пунктов муниципальных образований Омской области (извещение № 0152300024218000008) (далее - электронный аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителя заказчика – <...> (без доверенности)

У С Т А Н О

**1.** В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок поступила (вх. № 8192э от 19.09.2018) жалоба заявителя, в которой указано, что документация об электронном аукционе разработана заказчиком с нарушением требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

**2.** На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-8076э от 20.09.2018) заказчиком были представлены (вх. № 8352э от 25.09.2018) возражения на доводы жалобы и материалы закупки, из которых следует, что 05.09.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 4652256,6 руб.

05.09.2018 заказчиком вносились изменения в извещение и документацию об

электронном аукционе.

05.09.2018 заказчиком размещались разъяснения положений документации об электронном аукционе № РД1, № РД2.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 20.09.2018 указано, что на участие в электронном аукционе поступило семь заявок, все были участники допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 24.09.2018 участие приняли три участника закупки, при этом наименьшее ценовое предложение о цене контракта 4093985,64 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 103791997.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 24.09.2018 следует, что заявки всех участников закупки были признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

На основании требования Омского УФАС России (исх. № 03-8076э от 20.09.2018) определение подрядчика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

**3.** В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей заказчика и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

**3.1.** В жалобе заявителя указано:

*«Заказчик указал в Информационной карте неверный срок окончания предоставления разъяснений участникам закупки:*

*I. СВЕДЕНИЯ ОБ ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ*

*1. ОБЩИЕ СВЕДЕНИЯ ОБ ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ*

*1.14. Дата окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе*

*«\_17\_» \_\_сентября\_\_\_\_2018 года, при условии, что запрос поступил не позднее «\_16\_» сентября 2018 года.*

*При этом Заказчик указывает следующую информацию:*

*Дата и время окончания подачи заявок 11.09.2018 10:00*

*ФЗ-44. Статья 64. Содержание документации об электронном аукционе*

*1. Документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:*

11) порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе;

Согласно статье 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало.

ФЗ-44. Статья 65. Порядок предоставления документации об электронном аукционе, разъяснений ее положений и внесение в нее изменений

4. В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе».

Комиссия отмечает, что [пунктом 11 части 1 статьи 64](#) Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что документация об электронном аукционе должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе.

В соответствии с [частью 4 статьи 65](#) Федерального закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в [части 3 статьи 65](#) Федерального закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Подпунктом 1.8 пункта 1 раздела I «Сведения об электронном аукционе» документации об аукционе установлено следующее: «Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе

Заявка на участие в электронном аукционе подается не позднее 10 часов 00 минут (местного времени)

«\_20\_» \_\_\_\_\_ сентября \_\_\_\_\_ 2018 года».

При этом подпунктом 1.13 пункта 1 раздела I «Сведения об электронном аукционе» документации об аукционе установлено следующее:

«Дата начала срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе

«\_05\_» сентября 2018 года».

Также в подпункте 1.14 пункта 1 раздела I «Сведения об электронном аукционе» документации об электронном аукционе указано: «Дата окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе

«\_17\_» \_\_сентября\_\_\_\_2018 года, при условии, что запрос поступил не позднее «\_16\_» сентября 2018 года».

Исходя из того, что срок окончания подачи заявок согласно подпунктом 1.8 документации об аукционе установлен 20.09.2018, то в соответствии с [частью 4 статьи 65](#) Федерального закона о контрактной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе размещаются на официальном сайте при условии, что запрос о даче разъяснений положений документации об аукционе поступил не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок (не позднее 16.09.2018), в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса, т.е. 17.09.2018.

Таким образом, дата окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе соответствует требованиям части 4 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем, Комиссия признала данный довод жалобы заявителя **необоснованным**.

**3.2.** В соответствии с частью 3 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе **в случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.**

В жалобе заявителя указано:

*«...Уменьшение срока подачи заявок не позволило нам успеть полноценно подготовить заявку и пополнить счет для оплаты обеспечения заявки.*

*п.3 ст.63 ФЗ-44*

*В случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.*

*Положениями части 1 статьи 2 Закона N 44-ФЗ предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).*

*Согласно статье 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало.*

**ИНФОРМАЦИЯ О ПРОЦЕДУРЕ ЗАКУПКИ**

*Дата и время начала подачи заявок 05.09.2018 14:19*

*Дата и время окончания подачи заявок 20.09.2018 10:00*

*Срок подачи начинается на следующий день, т.е. 05.09.2018 +15 дней = 20.09.2018*

(включительно)

Согласно пункту 1 статьи 194 Гражданского кодекса Российской Федерации если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока.

Следовательно, срок окончания подачи заявки на участие в Аукционе согласно положениям статьи 194 Гражданского Кодекса Российской Федерации должен быть установлен не ранее 20.09.2018 23:59.

Заказчиком указано дата и время окончания подачи заявок 20.09.2018 10:00».

Комиссия отмечает, что действительно в соответствии с частью 3 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе, учитывая 15-дневный срок для подачи заявок на участие в электронном аукционе, днем окончания срока подачи заявок должно быть 21.09.2018.

Таким образом, дата проведения аукциона, установленная в извещении № 0152300024218000008 и документации об электронном аукционе, не соответствовала требованиям части 3 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного, Комиссия признала данный довод жалобы заявителя **обоснованным**.

Вместе с тем, указанное нарушение не повлияло на права участников электронного аукциона.

**3.3.** В жалобе заявителя указано:

*«Заказчик не установил требование к участникам п.11 ст.31 ФЗ-44, тем самым оставляя возможность допуска участников попадающих под запрет.*

*Статья 31. Требования к участникам закупки*

*11) отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации».*

Частью 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

3) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

7) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

7.1) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих

отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

10) участник закупки не является офшорной компанией;

### **11) отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации.**

Комиссией определено, что требования к участникам закупки были установлены заказчиком в подпункте 2.1 пункта 2 «Требования к участникам закупки» раздела I «Сведения об электронном аукционе» документации об электронном аукционе.

Однако в нарушение положений Федерального закона о контрактной системе требования к участникам аукциона были установлены без учета изменений и дополнений, внесенных Федеральным законом от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», поскольку подпункт 2.1 пункта 2 «Требования к участникам закупки» раздела I «Сведения об электронном аукционе» документации об электронном аукционе не содержал требования об отсутствии у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации, предусмотренного пунктом 11 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем, Комиссия признала данный довод ООО «Контракт» **обоснованным.**

При этом Комиссия отмечает, что указанное нарушение имеет формальный характер и не повлияло на права участников электронного аукциона.

### **3.4. Жалоба заявителя содержит следующий довод:**

*«Заказчик не установил обязательные требования согласно п.2 ч.13 ст.34 ФЗ-44.*

#### *Статья 34. Контракт*

*13. В контракт включаются обязательные условия:*

*2) об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.*

*В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения*

заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

*В соответствии с требованиями частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам проведения аукциона заказчик заключает контракт с победителем аукциона путем внесения в проект контракта цены, предложенной победителем, и информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке участника-победителя, т. е. на стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком других положений проекта контракта, кроме указанных, по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе».*

Согласно пункту 2 части 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Комиссией установлено, что в извещении о проведении электронного аукциона, а также в документации об электронном аукционе не установлены ограничения, а также преимущества, предоставляемые участникам закупки, в связи с чем, Комиссия делает вывод о том, что участником электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения наиболее посещаемых общественных территорий населенных пунктов муниципальных образований Омской области (извещение № 0152300024218000008) может являться любое лицо.

Кроме того, Комиссия отмечает, что раздел III «Проект муниципального контракта» документации об электронном аукционе действительно не содержит обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком, предусмотренного пунктом 2 части 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, о чем **обоснованно** указано в жалобе общества.

Вместе с тем указанное нарушение не повлияло на права участников электронного аукциона.

**3.5.** В жалобе общества содержится следующий довод:

*«Заказчиком нарушены части 4, 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе – неверно*

установлены штрафы и отсутствует пеня для Заказчика.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно частям 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа, пени устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 утверждены новые 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 (далее — Правила).

Заказчиком установлена начальная (максимальная) цена контракта 4 652 256,60 рублей.

Вместе с тем, в разделе 9 проекта контракта указано:

#### 9. Ответственность Сторон

9.3. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим контрактом, **Подрядчик выплачивает Муниципальному заказчику штраф в размере 5 процентов цены контракта (этапа), что составляет \_\_\_\_\_ рублей**

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

В соответствии с требованиями частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам проведения аукциона заказчик заключает контракт с победителем аукциона путем внесения в проект контракта цены, предложенной победителем, и информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке участника-победителя, т. е. на стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком других положений проекта контракта, кроме указанных, по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном

аукционе»

На основании части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

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

На основании части 5 статьи 34 Федерального 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 соответствии с частью 7 указанной статьи 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).

В силу части 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. **Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.**

Постановлением Правительства Российской Федерации 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 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 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063»

(далее – Постановление № 1042) были утверждены [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 (далее - Правила).

Согласно пункту 3 Правил 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.

В извещении № 0152300024218000008 указано:

*«Преимущества – Не установлены».*

Кроме того, извещение № 0152300024218000008 содержит следующее:

*«Ограничения и запреты - Не установлены».*

Таким образом, данный электронный аукцион не содержал преимуществ и ограничений, предоставляемых участникам закупки.

При этом в подпункте 9.3 пункта 9 «Ответственность сторон» раздела III «Проект муниципального контракта» документации об электронном аукционе было установлено следующее:

«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим контрактом, Подрядчик выплачивает Муниципальному заказчику штраф **в размере 5 процентов цены контракта (этапа)**, что составляет \_\_\_\_\_ рублей (определяется в порядке, установленном пунктом 3 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 года № 1042 (далее – Правила))»:

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)».

При таких обстоятельствах Комиссия не усматривает в действиях заказчика нарушения требований Федерального закона о контрактной системе и Постановления № 1042, в связи с чем, признает данный довод жалобы заявителя **необоснованным**.

**3.6.** В жалобе заявителя указано следующее:

«Заказчик в проекте контракта установил фиксированную сумму обеспечения исполнения контракта без указания на возможное применение антидемпинговых мер, чем нарушил положения ст.37 ФЗ-44:

10. Обеспечение исполнения контракта

10.1. Обеспечение исполнения настоящего контракта составляет 232612,83 рублей...».

Частью 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что 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

В силу части 2 статьи 34 Федерального 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.

Таким образом, условие об обеспечении исполнения контракта является существенным условием контракта.

При этом изменение размера обеспечения исполнения контракта **на этапе заключения контракта** не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных статьей 34 Федерального закона о контрактной системе.

При изучении документации об электронном аукционе Комиссией установлено, что в подпункте 1.11 «Размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке» пункта 1 раздела I «Сведения об электронном аукционе» документации об аукционе указано следующее: *«Размер обеспечения заявок на участие в закупке – 1 % начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 46 522,57 рублей...»*.

Также в подпункте 10.1 пункта 10 «Обеспечение исполнения контракта» раздела III «Проект муниципального контракта» документации об электронном аукционе указано: *«Обеспечение исполнения настоящего контракта составляет 232612,83 рублей»*.

Таким образом, в проекте контракта был установлен размер обеспечения контракта в размере 232612,83 руб.

Однако в соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального 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 силу части 2 статьи 37 Федерального 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.**

Из приведенных норм следует, что при снижении начальной (максимальной) цены контракта в ходе проведения процедуры электронного аукциона на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, для заключения контракта участнику закупки необходимо представить по своему усмотрению либо обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, либо информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

Учитывая, что заказчиком в проекте контракта установлен конкретный размер обеспечения исполнения контракта, то в случае предоставления участником закупки обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, заказчику для заключения контракта необходимо будет внести изменение в существенное условие контракта, что не предусмотрено

нормами Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного Комиссия считает действия заказчика по включению **в проект контракта** конкретного размера обеспечения исполнения контракта неправомерными, и нарушающими положения части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе и признает указанный довод жалобы заявителя **обоснованным**.

Вместе с тем указанное нарушение не повлияло на права участников электронного аукциона.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

#### Р Е Ш И Л А:

**1.** Признать **обоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Контракт» на действия Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения наиболее посещаемых общественных территорий населенных пунктов муниципальных образований Омской области (извещение № 0152300024218000008) **в части:**

- неверного указания окончания срока подачи заявок;

- не установления в подпункте 2.1 пункта 2 «Требования к участникам закупки» раздела I «Сведения об электронном аукционе» документации об электронном аукционе требования об отсутствии у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации, предусмотренного пунктом 11 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе;

- не включения в раздел III «Проект муниципального контракта» документации об электронном аукционе обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком, предусмотренного пунктом 2 части 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

- включения в проект контракта конкретного размера обеспечения исполнения контракта.

**2.** Признать в действиях Администрации Кормиловского городского поселения Кормиловского муниципального района Омской области нарушение пункта 11 части 1

статьи 31, части 2 и пункта 2 части 13 статьи 34, части 13 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая, что при данных конкретных обстоятельствах указанные нарушения не повлияли на результат определения подрядчика, предписание об устранении нарушений законодательства в сфере закупок не выдавать.

**3.** По фактам выявленных нарушений законодательства о контрактной системе передать материалы рассмотрения жалобы общества с ограниченной ответственностью «Контракт» должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

<...>

<...>

<...>:

<...>