РЕШЕНИЕ №054/07/5-1842/2019

«26» сентября 2019 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

«……»	- заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
«……»	- специалист 1 разрядаотдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;
«……»	- специалист 1 разрядаотдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;

в присутствие «…»

рассмотрев жалобу О О О «СТМ»на действия ФКУ «Центр хозяйственного и сервисного обеспечения МВД России по Томской области» при проведении электронного аукциона № 0865100000119000161 на поставку аккумуляторов для автотранспорта в 2021 году, начальная (максимальная) цена контракта 1 974 372,00 рублей,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «СТМ» с жалобой на действия - ФКУ «Центр хозяйственного и сервисного обеспечения МВД России по Томской области»при проведении электронного аукциона№ 0865100000119000161 на поставку аккумуляторов для автотранспорта в 2021 году.

Суть жалобы заключается в следующем.

11 сентября 2019г. Федеральным казенным учреждением «Центр хозяйственного и сервисного обеспечения Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Томской области» (Далее по тексту - «Заказчик») на основании протокола ООО «СТМ» признано уклонившимся от заключения контракта 0865100000119000161.

ООО «СТМ» полагают, что решение Федерального казенного учреждения «Центр

хозяйственного и сервисного обеспечения Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Томской области» не является обоснованным и не соответствует нормам закона в силу следующего.

Порядок заключения контракта, определения победителя по итогам электронного аукциона урегулированы федеральным законом № 44-ФЗ от 05 апреля 2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения, государственных и муниципальных нужд.

Победителем электронного аукциона на основании части 8 статьи 67 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ признан участник электронного аукциона с идентификационным номером заявке 2 - ООО «СТМ».

09 сентября 2019г. в единой информационной системе в сфере закупок опубликовано уведомление № 0865100000119000161000 1 о том, что участником электронного аукциона, в срок, установленный законом, направлен подписанной усиленной электронной подписью проект контракта, банковская гарантия, документ подтверждающий добросовестность участника.

ООО «СТМ» принимая во внимание положение части 3 статьи 37 закона № 44 -ФЗ, а также то обстоятельство, что цена контракта была снижена победителем, более чем на 25 % от начальной максимальной цены контракта, победитель в силу изложенного обязан представить доказательства, подтверждающие его добросовестность. Согласно части 3 статьи 37 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. к информации,подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение такими участниками в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов.

Частью 2 статьи 37 закона № 44-ФЗ установлено, 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 ниженачальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Таким образом, положение части 2 статьи 37 44-ФЗ устанавливает следующее правило, если участником предложена цена контракта, которая на более чем 25 % ниже начальной (максимальной) контракта, то в таком случае, контракт заключается после предоставления обеспечения исполнения контракта или информацииподтверждающей добросовестность такого участника.

При этом, используя буквальное толкование правовой нормы (ч.2 ст. 37 закона № 44-ФЗ), податель жалобы просит обратить внимание, что определяющим является предоставление победителю аукциона право выбора представить обеспечение

контракта или доказательства его добросовестности. Современное правовое регулирование не требует от победителя представлять документы (доказательства добросовестности и обеспечение контракта) в их совокупности, тем самым законодатель предоставил диспозитивное право выбор победителю аукциона.

Согласно части 6 ФЗ № 44-ФЗ: в случае заключения контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона предусмотренный настоящей частью размер обеспечения исполнения контракта, в том числе предоставляемого с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона, устанавливается от цены, по которойв соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт, но не может составлять менее чем размер аванса. Размер обеспечения гарантийных обязательств не может превышать десять процентов начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 3.1 контракта установлено, что обеспечения исполнения контракта составляет 10 % от максимальной цены контракта. Вместе с тем положение статьи 30 ФЗ № 44-ФЗ во взаимосвязи со статьёй 96 этого же закона, устанавливают особенности участия субъектов малого предпринимательства в аукционных процедурах. В соответствии с названными нормами для субъектов малого предпринимательства размер обеспечения исполнения контракта устанавливается не от начальной максимальной цены, а от цены контракта. Полагаем, что указанное условие прямо противоречит статьи 96 закона № 44-ФЗ.

Во исполнение требований, установленных 44-ФЗ, ООО «СТМ» представило:

- Обеспечение исполнения контракта в размере 98718 руб. (платежное поручение №315 от 19.08.2019);
- представило банковскую гарантию на сумму 284087,70 руб.;
- исполнило гарантийные обязательства на сумму 28408,77 руб.

Таким образом, резюмируя изложенное податель жалобы отмечает, что ООО «СТМ» исполнило всеобеспечительные, гарантийные обязательства в рамках контракта. При таких обстоятельствах на обществе не лежит обязанность представить документы, подтверждающие добросовестность поставщика (статьи 96 и 30 ФЗ № 44-ФЗ).

Кроме того, ООО «СТМ» хочет обратить внимание контролирующего органа, что ООО «СТМ» выполнены все требования, предъявляемые 44-ФЗ для заключения контракта, в частности, в установленный законом срок уплачено обеспечение контракта, контракт подписан уполномоченным лицом также, не нарушив при этом законодательныесроки, заказчиком не представлены доказательства, подтверждающие умысел, направленный на уклонение от заключения контракта. При таких обстоятельствах признание заказчиком общества «СТМ», уклонившимся от заключения контракта, не соответствует нормам права, и нельзя назвать обоснованным.

На жалобу ООО «СТМ» от заказчикапоступили возражения, следующего содержания.

Согласно части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, заказчики обязаны

осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок. При определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) путем проведения электронного аукциона, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации (часть 3 статьи 30 Закона о контрактной системе). В извещении об осуществлении закупки № № 0865100000119000161 на поставку аккумуляторов для автотранспорта в 2021 году соответствующее ограничение в отношении участников закупок не установлено.

Согласно части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пятьи более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Вместе с тем частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе предусмотрено предоставление обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Таким образом, в случае если 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 аукциона, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника и обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

В пункте 17 Главы III «Информационная карта электронного аукциона» документации установлен размер обеспечения исполнения государственного контракта 10% начальной (максимальной) цены контракта и составляет 284 087,70 рублей (двести восемьдесят четыре тысячи восемьдесят семь) рублей 70 копеек.

В силу части 3 статьи 37 Закона о контрактной системе к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относит информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем двадцать

процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

В жалобе ООО «СТМ» указывает, что им предоставлено обеспечение исполнения контракта в размере 98 718,60 рублей (платежное поручение от 19 августа 2019 года № 315). Однако, указанный размер обеспечения исполнения контракта предоставлен до подведения итогов электронного аукциона (протокол от 21 августа 2019 года) и не соответствует размеру, установленному извещением и документацией о проведении закупки.

После подведения итогов электронного аукциона и признания ООО «СТМ» победителем закупки, представитель ООО «СТМ» пояснил, что таккак ООО «СТМ» является субъектом малого предпринимательства, то им предоставлено обеспечение исполнения контракта, установленное от предложенной им цены контракта (платежное поручение от 19 августа 2019 года № 315 на сумму 98 718,60 рублей). В свою очередь, представителю ООО «СТМ» разъяснено, что извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, а также в проекте контракта не установлено ограничений в отношении участников закупки, а обеспечение исполнения контракта на сумму 98 718,60 рублей не соответствует Закону о контрактной системе и положениям извещения и документации об осуществлении закупки. По вопросу возврата вышеуказанных денежных средств, ООО «СТМ» рекомендовано обратиться в бухгалтерию ФКУ «ЦХиСО УМВД по Томской области». После указанных разъяснений, ООО «СТМ» в сроки, установленные частью 3 статьи 3.2 Закона о контрактной системе, направлены подписанный усиленной электронной подписью проект государственного контракта, банковская гарантия № 01GG4X от 9 сентября 2019 года на сумму 284 087,70 рублей, то есть в размере 10% начальной (максимальной) цены контракта, информация, подтверждающая добросовестность:

№ контракта	Цена контракта, руб.
3222700069718000025	202 821,02
3541013982319000046	81 032,00
1550108053519000025	64 456,00
1420900891519000014	143 168,00

Однако, цена каждого из представленных контрактов составляет менее 20% начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении № 0865100000119000161 и не соответствует требованиям части 3 статьи 37 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 5 статьи 37 Закона о контрактной системе в случае проведения открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме, аукциона информация, предусмотренная частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, предоставляется участником закупки при направлении заказчику

подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем конкурса или аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации, предусмотренной частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, недостоверной контракт с таким участником не заключается, и он признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается заказчиком в единой информационной системе не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

1 1 сентября 2019 года единой комиссией по осуществлению закупок путем проведения конкурсов, аукционов, запросов котировок, запросов предложений ФКУ «ЦХиСО УМВД по Томской области» принято решение опризнании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта.

12 сентября 2019 года протокол признания победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта 0865100000119000161 размещен Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

На основании изложенного заказчик считает жалобу ООО «СТМ» подана необоснованной.

Изучив предоставленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что по результатам электронного аукциона № 0865100000119000161 0001на поставку аккумуляторов для автотранспорта в 2021 году, начальная (максимальная) цена контракта 1 974 372,00 рублей, победителем было признано ООО «СТМ».

9 сентября 2019года в единой информационной системе в сфере закупок опубликовано уведомление № 0865100000119000161 0001 о том, что участником электронного аукциона, всрок, установленный законом, направлен подписанный усиленной электронной подписью проект контракта, банковская гарантия, документ подтверждающий добросовестность участника.

При проведении электронного аукциона цена контракта была снижена Головным исполнителем на 30,5 % от начальной (максимальной) цены контракта.

В случае если 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 аукциона, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника и обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Однако, цена каждого из представленных контрактов составляет менее 20% начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении № 0865100000119000161 и не соответствует требованиям части 3 статьи 37 Закона о

контрактной системе.

В силу части 3 статьи 37 Закона о контрактной системе к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относит информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно части 3 статьи 37 закона № 44-ФЗ, а так же в связи с тем, что цена контракта была снижена победителем, на более чем на 25 % от начальной максимальной цены контракта, победитель в силу изложенного обязан представить доказательства, подтверждающие его добросовестность.

В жалобе ООО «СТМ» указывает, что им предоставлено обеспечение исполнения контракта в размере 98 718,60 рублей (платежное поручение от 19 августа 2019 года № 315).

В пункте 17 Главы III «Информационная карта электронного аукциона» документации установлен размер обеспечения исполнения государственного контракта 10% начальной (максимальной) цены контракта и составляет 284 087 рублей (двести восемьдесят четыре тысячи восемьдесят семь) рублей 70 копеек.

Во исполнение требований, установленных 44-ФЗ, ООО «СТМ» представило обеспечение исполнения контракта, в размере 98718 рублей (платежное поручение от 19 августа 2019 года № 315),что не соответствует требованиям документации о закупке.

Согласно части 2 статьи 37 Федерального закона № 44-ФЗ 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, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, **с одновременным предоставлением** таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Однако в части 3 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ указано, что при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть т**олько субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.** В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам

малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Согласно части 8.1. статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона, в случае предоставления таким участником закупки информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных настоящим Федеральным законом для предоставления обеспечения исполнения контракта. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Однако, в извещение № 0865100000119000161000 1 не было установлено ограничениято том, чтоучастниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства или социально-ориентированные некоммерческие организации, в соответствие со ст. 30 ФЗ №44-ФЗ.

С учетом изложенного, условия ст. 96 ФЗ №44-ФЗ не применяются при заключении контрактапо закупке№ 0865100000119000161000 1.

Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о том, что заказчик принял правомерное решение о признании ООО «СТМ» уклонившимся от заключения контракта.

Данный довод жалобы является необоснованным.

При проведении внеплановой проверки на основании п. 1 ч. 15 ст. 99 ФЗ № 44-ФЗэлектронного аукциона № 0865100000119000161000 1на поставку аккумуляторов для автотранспорта в 2021 году,Комиссия Новосибирского УФАС России нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выявила.

Руководствуясь ч. 8 ст. 106, п. 1 ч. 15, ст. 99 ФЗ № 44-ФЗ, Административным регламентом ФАС России, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СТМ» на действия заказчика - ФКУ «Центр хозяйственного и сервисного обеспечения МВД России по Томской области»при проведении электронного аукциона № 0865100000119000161000 1 на поставку аккумуляторов для автотранспорта в 2021 году,**необоснованной.**

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трёх месяцев со дня его вынесения.