

РЕШЕНИЕ

по делу №049/06/96-108/2019

15.08.2019

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

председатель комиссии: <...>

при участии представителей Заказчика – <...> <...>, без участия Заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Урал-Строй» на положения аукционной документации заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту «Строительство детского сада на 135 мест в третьем микрорайоне г. Магадана» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на неправомерное установление заказчиком требования к сроку действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 11.02.2014 №75/14 «Об осуществлении ФАС и территориальными органами ФАС полномочий по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по

осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 31.07.2019 Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту «Строительство детского сада на 135 мест в третьем микрорайоне г. Магадана» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет **406 184 957,00** рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 09.08.2019 09:00; дата проведения аукциона в электронной форме – 09.08.2019.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 09.08.2019 №0347200001019000062-1-1 было подано 2 заявки, заявка участника – ООО «ЭНЕРГО-СТРОЙ», признана аукционной комиссией заказчика победителем аукциона.

Контракт на момент рассмотрения жалобы не заключен.

2. По мнению заявителя, заказчиком неправомерно установлены требования к сроку действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего 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, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона

участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

В п.27 Раздела 2 «Информационная карта» аукционной документации установлено:

Срок действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта	<u>31.01.2023</u>
--	-------------------

Согласно п. 3.1 проекта контракта общий срок выполнения работ с даты, следующей за датой вступления контракта в силу по «05» декабря 2022 года.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что срок действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, установленный заказчиком, превышает предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств более чем на 1 месяц. Кроме того, заявителем не представлено обоснование выдвинутого довода жалобы.

Следовательно, в действиях Заказчика отсутствует нарушение требования части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

3. Комиссией Магаданского УФАС также была проведена внеплановая проверка закупки, на основании которой установлено следующее.

П. 5.1.2 проекта контракта устанавливает обязанность подрядчика: «Привлечь для выполнения работ, предусмотренных настоящим контрактом субподрядные организации из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме, составляющем 20 % от цены контракта или в течение пяти рабочих дней с даты заключения Контракта предоставить Государственному заказчику документы, подтверждающие наличие у Подрядчика статуса субъекта малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организации».

Согласно ч. 6 ст. 30 Закона о контрактной системе условие о

привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 настоящей статьи, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

К закупкам по Закону о контрактной системе с 9 сентября 2017 года применяются новые правила определения размера неустойки, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 г. № 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 Правительства № 1042).

Согласно пункту 8 Постановления Правительства № 1042, в случае если в соответствии с частью 6 статьи 30 Закона о контрактной системе контрактом предусмотрено условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в виде штрафа, штраф устанавливается в размере 5 процентов объема такого привлечения, установленного контрактом.

Согласно п. 10.4 проекта контракта штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Государственным заказчиком

обязательств, предусмотренных Contractом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Contractом. Размер штрафа устанавливается Contractом в порядке, установленном Постановлением Правительства № 1042.

Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что п.10.4 проекта контракта содержит отсылку к Постановлению Правительства № 1042, основные штрафы за неисполнение контракта заказчиком установлены. Полагает, что неустановление штрафа за неисполнение условия о привлечении субподрядчиков не является существенным нарушением законодательства о контрактной системе. Кроме того, представитель пояснил, что данный пункт может быть внесен в проект контракта на этапе заключения контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что проект контракта не содержит размера штрафа о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей), за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП и СОНКО.

Таким образом заказчиком допущено нарушение ч. 6 ст. 30 Закона о контрактной системе и п. 8 Постановления Правительства № 1042, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. 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).

Согласно части 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.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона для закупки № 0347200001019000062 начальная (максимальная) цена контракта составляет **406 184 957,00** руб., т.е. более пятнадцати миллионов рублей.

В пункте 4.1 проекта контракта установлено, что государственный заказчик в течение 30 (Тридцати) дней со дня подачи Подрядчиком заявки на выплату аванса, выплачивает Подрядчику аванс в размере 18 % от цены Контракта и выделенных лимитов бюджетных средств на текущий финансовый год, при условии предоставления обеспечения исполнения Контракта, гарантии уполномоченного банка на возврат аванса, счета или счета-фактуры на оплату аванса.

Требование статьи 37 Закона о контрактной системе обеспечивает механизм защиты заказчика от действий недобросовестных участников закупки в случае необоснованного снижения цены контракта такими участниками, и обязывают участников закупки предоставлять повышенный размер обеспечения в случае снижения цены контракта более чем на 25% от начальной максимальной цены контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 37 Закона о контрактной системе выплата аванса при исполнении контракта, заключенного с участником закупки, указанным в части 1 или 2 настоящей статьи, не допускается.

Представитель заказчика пояснил, что неустановление условия о невыплате аванса не повлияло на результаты определения подрядчика, так как по результатам состоявшегося аукциона снижение произошло на 1%. Кроме того, по мнению заказчика, снижение участниками цены по аналогичным контрактам более чем на 25% практически невозможно и нецелесообразно.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что положения проекта контракта предусматривают выплату аванса без учета положений части 13 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования части 13 статьи 37 Закона о контрактной системе, однако, выявленное нарушение не повлияло на результаты определения поставщика.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Урал-Строй» на положения аукционной документации заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту «Строительство детского сада на 135 мест в третьем микрорайоне г. Магадана» (реестровый номер <...>) необоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушения ч. 6 ст. 30, ч. 13 ст. 37 Закона о контрактной системе и п. 8 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.
3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, в связи с выдачей предписания по делу №049/06/34-106/2019.
4. В связи с тем, что материалы дела №049/06/34-106/2019 переданы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, материалы дела №049/06/96-108/2019 должностному лицу не передавать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.