

РЕШЕНИЕ № 053/06/43-241/2023

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

24 мая 2023 года
Новгород

Великий

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Комиссия) в составе:

.....

в присутствии представителей:

муниципального заказчика – Администрации Солецкого муниципального округа –

податель жалобы – <..> надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, на рассмотрение не явился, своих представителей на рассмотрение не направил, каких-либо ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу участника закупки – <..> на действия муниципального заказчика – Администрации Солецкого муниципального округа (175040, Новгородская область, г. Сольцы, пл. Победы, 3, каб 28; далее – Администрация) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на благоустройство парка семейного отдыха «Авиатор» (заключительный этап), извещение № 0150600000623000034 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 10.05.2023, и проведя внеплановую проверку указанной закупки,

УСТАНОВИЛА:

17.05.2023 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – <.>. на действия муниципального заказчика – Администрации при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на благоустройство парка семейного отдыха «Авиатор» (заключительный этап), извещение № 0150600000623000034 о проведении которого было размещено на официальном сайте 10.05.2023 (начальная (максимальная) цена контракта – 1 236 880,00 руб.) (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Доводы Жалобы сводятся к следующему.

1. По мнению подателя Жалобы, заказчик незаконно предъявил требования об отсутствии сведений об участнике закупке в реестре недобросовестных поставщиков одновременно согласно части 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе и в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 «О дополнительных требованиях к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также об информации и документах, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям, и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 2571).

2. Заказчиком не установлено, какие именно требования, предусмотренные пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, предъявляются к участникам рассматриваемой закупки, и какие документы подтверждают соответствие этим требованиям.

Учитывая изложенное, податель Жалобы просит выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик – Администрация в письменных возражениях на Жалобу исх. № М15-2906-И от 23.05.2023 указал, что он вправе установить требование об отсутствии сведений об участнике закупке в реестре недобросовестных

поставщиков согласно части 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, и что требование пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе предполагает наличие членства в СРО, лицензий и т.п.

На рассмотрении Жалобы представители заказчика также дополнительно пояснили, что при проведении данной закупки требование пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе не применяется, в связи с чем извещение о закупке не содержит требований по представлению документов, подтверждающих соответствие данному требованию.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В мае 2023 года заказчиком – Администрацией осуществляется закупка путем проведения электронного аукциона на благоустройство парка семейного отдыха «Авиатор» (заключительный этап).

Частью 1 статьи 42 Закона о контрактной системе предусмотрено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки.

Извещение о проведении рассматриваемой закупки подписано электронной подписью и размещено на официальном сайте 10.05.2023 (далее – Извещение).

Согласно части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

В силу части 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе о лицах, информация о которых содержится в заявке на участие в закупке в соответствии с подпунктом «в» пункта 1 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 1 Постановления № 2571 в случае если заказчиком не установлено требование, предусмотренное частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, заказчик обязан установить требование об отсутствии в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе о лицах,

информация о которых содержится в заявке на участие в закупке в соответствии с подпунктом «в» пункта 1 части 1 статьи 43 Закона о контрактной системе, включенной в такой реестр в связи с отказом от исполнения контракта по причине введения в отношении заказчика политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введения иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера.

В пункте 7.2 Извещения и в экранной форме Извещения, сформированном средствами официального сайта, заказчиком предъявлено требование предусмотренное частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Также в экранной форме Извещения, сформированном средствами официального сайта, заказчиком предъявлено требование подпункта «б» пункта 1 Постановления № 2571, в чем в действительности не было необходимости, так как требование по части 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе уже было установлено.

Между тем, указанные факты не свидетельствуют о предъявлении к участникам закупки неправомерных, избыточных или нарушающих их права требований, так как требование части 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки является более широким и в любом случае включает в себя основания внесения в реестр, предусмотренные подпунктом «б» пункта 1 Постановления № 2571.

Закон о контрактной системе не содержит указаний о недопустимости использования одновременно положений части 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе и подпункта «б» пункта 1 Постановления № 2571.

Учитывая изложенное, в данной части Жалоба является необоснованной.

2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

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

Между тем, объект рассматриваемой закупки (благоустройство территории) согласно действующему законодательству Российской Федерации не предполагает наличие специальной правоспособности для выполнения таких работ в виде членства в саморегулируемых организациях, необходимости получения лицензий, свидетельств, аттестатов, иных специальных разрешений и т.п.

В этой связи в пункте 7.1.1 Извещения указано, что требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, заказчиком не установлено, а в пункте 8.1 Извещения указано, что документы, подтверждающие соответствие участника требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ (оказание услуг), являющихся объектом закупки, не требуются.

Учитывая изложенное, в данной части Жалоба также является необоснованной.

Одновременно с рассмотрением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проводится внеплановая проверка осуществления рассматриваемой закупки.

При проведении внеплановой проверки установлено следующее.

1. В соответствии с пунктом 10.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при применении конкурентных способов, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, предусмотренных пунктами 4, 5, 18, 30, 42, 49, 54 и 59 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона, заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

- участник закупки не является иностранным агентом.

Частью 5 статьи 31 Закона о контрактной системе предусмотрено, что информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

Однако в Извещении вышеуказанное обязательное требование к участникам закупки не предъявлено.

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика – Администрации содержится нарушение части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе, выразившееся в неуказании в извещении о закупке обязательного единого требования о том, что участник закупки не должен являться иностранным

агентом.

2. Согласно пункту 2.2 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчик вправе установить в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении требование обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона. Размер обеспечения гарантийных обязательств не может превышать десять процентов от начальной (максимальной) цены контракта, от цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с пунктами 3.4.1 и 3.4.2 Извещения:

«Размер обеспечения гарантийных обязательств составляет 12368 рублей 80 копеек (1 % от начальной (максимальной) цены контракта).

Гарантийные обязательства обеспечиваются предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона, или внесением денежных средств на счет заказчика».

При этом пункте 3.4.6. Извещения установлено, что участник закупки, с которым заключается контракт, освобождается от предоставления обеспечения гарантийных обязательств 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 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 согласно части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе 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, от обеспечения гарантийных обязательств 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).

Согласно пункту 1 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 двадцать пять процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, при проведении открытых конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

В соответствии с частью 3 статьи 30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается преимущество участникам закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Однако указанное преимущество в Извещении не установлено, рассматриваемая закупка не проводится только среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика – Администрации содержится нарушение части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе, выразившееся в неправомерном указании в извещении на право освобождения участника закупки от предоставления обеспечения гарантийных обязательств.

3. Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, 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.

В соответствии с частью 3 статьи 45 Закона о контрактной системе в независимую гарантию включается условие об обязанности гаранта уплатить заказчику (бенефициару) денежную сумму по независимой гарантии не позднее десяти рабочих дней со дня, следующего за днем получения гарантом требования заказчика (бенефициара), соответствующего условиям такой независимой гарантии, при отсутствии предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации оснований для отказа в удовлетворении этого требования.

Однако указанное требование к содержанию независимой гарантии, предусмотренное частью 3 статьи 45 Закона о контрактной системе, заказчиком в пунктах 10.5.3, 11.2.2 Извещения приведено в ранее

действовавшей и утратившей силу на момент объявления рассматриваемой закупки редакции Закона о контрактной системе:

«В независимую гарантию включается условие о праве заказчика на беспспорное списание денежных средств со счета гаранта при отсутствии оснований для отказа в удовлетворении требования бенефициара, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, если гарантом в срок не более чем десять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по независимой гарантии, направленное до окончания срока ее действия».

Таким образом, в действиях заказчика – Администрации содержится нарушение части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем установлении требований к содержанию независимой гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

4. 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.

В соответствии с частью 8 статьи 34 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Указанный порядок установлен Правилами 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), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 (далее – Правила определения размера штрафа).

Пунктом 4 Правил определения размера штрафа установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного

обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

Именно указанный размер штрафа подрядчика предусмотрен заказчиком в пункте 5.6 Проекта контракта (Приложение № 4 к Извещению).

Однако, как уже отмечалось, в Извещении не установлено преимуществ для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

То есть, заказчиком ненадлежащим образом установлен размер штрафа для подрядчика, являющегося субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной коммерческой организацией, притом, что закупка осуществляется без преимуществ указанным лицам.

В данном случае заказчику следовало руководствоваться положениями пункта 3 Правил определения размера штрафа, согласно которым 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 следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика – Администрации содержатся нарушения частей 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, выразившиеся в ненадлежащем установлении в проекте контракта меры ответственности подрядчика в виде штрафа за ненадлежащее выполнение условий контракта.

Все вышеуказанные нарушения законодательства о контрактной системе указывают на наличие в действиях должностного лица заказчика, подписавшего Извещение и разместившего его на официальном сайте, признаков события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При решении вопроса об устранении допущенных нарушений Комиссия учитывает следующее.

Доказательств того, что установленные в действиях заказчика нарушения в части содержания непосредственно Извещения повлияли на результаты закупки, не установлено.

Так, неправомерное условие об освобождении от предоставления обеспечения гарантийных обязательств, ненадлежащее условие

независимой гарантии, допущенные в Извещении, в Проекте контракта отсутствуют и не препятствуют его заключению на соответствующих закону условиях.

В требованиях к содержанию заявки участников закупки (Приложение № 3 к Извещению) заказчик установил обязанность декларирования того, что участник закупки не является иностранным агентом.

Однако установленные нарушения частей 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе могут привести к заключению контракта по итогам закупки, не соответствующего положениям действующего законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Указанные обстоятельства дают достаточные основания Комиссии для выдачи соответствующего предписания об устранении данных нарушений.

Руководствуясь статьями 31, 34, 42, 45, 96, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – <.> на действия муниципального заказчика – АдминистрацииSOLEЦКОГО муниципального округа при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на благоустройство парка семейного отдыха «Авиатор» (заключительный этап), извещение № 0150600000623000034 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 10.05.2023, необоснованной.

2. Признать в действиях муниципального заказчика – АдминистрацииSOLEЦКОГО муниципального округа нарушения части 5 статьи 31, частей 4, 8 статьи 34, части 3 статьи 45, части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

3. Выдать муниципальному заказчику – АдминистрацииSOLEЦКОГО муниципального округа обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы Жалобы и внеплановой проверки уполномоченному

должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица муниципального заказчика – Администрации Солецкого муниципального округа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение и предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.