

Дело № 95мз-21

029/06/64-342/2021

Заказчик:

Муниципальное общеобразовательное учреждение «Средняя школа №3»

164110, Архангельская область, г. Каргополь, пр-т Октябрьский, д.1

E-mail: greenschool3@mail.ru

Оператор электронной площадки:

АО «Сбербанк-АСТ»

119435, г. Москва, Большой Саввинский переулок, д. 12, стр. 9

E-mail: ko@sberbank-ast.ru

Заявитель:

ООО "МОНОЛИТ"

109202, г. Москва, шоссе Фрезер, дом 5/1, э подвал, пом. 1, к.1, оф.15

E-mail: monolitsd@mail.ru

РЕШЕНИЕ

02 апреля 2021 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 г. N ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Цакулов Ю.Г. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы,

Члены комиссии:

Малышева О.С. Заместитель начальника отдела контроля закупок;
Толстова А.А. Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728

«Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Поповой Д.А. (доверенность от 02.04.2021 № б/н), и.о. директора Каменской М.В. (приказ от 09.02.2021 №37);

Заявитель уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

29 марта 2021 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ООО "МОНОЛИТ" (далее - Заявитель) на действия заказчика - МОУ «Средняя школа №3» (далее – Заказчик), при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт здания МОУ "Средняя школа №3" (извещение №0324300030121000001).

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика в связи с утверждением документации об аукционе несоответствующей ФЗ «О контрактной системе».

Заказчик представил объяснения по жалобе от 01.04.2021 №31.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

18.03.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0324300030121000001 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта на капитальный ремонт здания МОУ "Средняя школа №3" (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 11 635 815,60 рублей.

Оператор электронной площадки – АО «Сбербанк-АСТ».

19.03.2021 внесены изменения в извещение и в документацию об аукционе (далее – Изменения).

1. По мнению Заявителя, пункт 5.6 проекта муниципального контракта нарушает положения статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика

(подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 4 статьи 34 ФЗ «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 ФЗ «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.

Постановлением Правительства Российской Федерации №1042 от 30.08.2017 утверждены правила 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) (далее - Правила).

В соответствии с указанными Правилами на момент размещения закупки 18.03.2021 действующая редакция ФЗ «О контрактной системе» не содержала указание на установление размера штрафа **в виде фиксированной суммы**.

В пункте 5.6 проекта муниципального контракта установлено: *«Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим Контрактом. 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, размер штрафа устанавливается **в виде фиксированной суммы**, что составляет _____».*

В случае если настоящий Контракт заключен по результатам определения Подрядчика в соответствии с *пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона №44-ФЗ, штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим Контрактом. 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, размер штрафа устанавливается **в виде фиксированной суммы**, что составляет _____».

Таким образом, данные положения проекта муниципального контракта не соответствуют действующей редакции Правил, в связи с чем Заказчиком нарушена часть 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

2. По мнению Заявителя, Заказчиком в документации об аукционе неправомерно указан только порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в электронном аукционе, что нарушает положения части 2 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе».

Согласно части 1 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе» заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах при условии, что начальная (максимальная) цена контракта превышает пять миллионов рублей, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.

В соответствии с частью 2 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе» обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки.

В силу части 3 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе» в конкурсной документации, документации об аукционе заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок в соответствии с указанным Федеральным законом и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с данным Федеральным законом).

В пункте 24 «Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в электронном аукционе» раздела X «Информационная карта электронного аукциона» документации об аукционе Заказчиком установлено следующее:

«Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в электронном аукционе установлен статьей 44 Федерального закона № 44-ФЗ.

Обеспечение заявки не требуется в случае, если участником закупки является государственное или муниципальное учреждение».

Согласно пункту 7 статьи 42 ФЗ «О контрактной системе» заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено указанным Федеральным законом. В

извещении об осуществлении закупки должна содержаться, информация о размере и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с данным Федеральным законом).

Вместе с тем, Комиссия Архангельского УФАС России установила, что в извещении о проведении электронного аукциона №0324300030121000001 в части сведений об обеспечении заявки на участие в закупке, заказчиком установлены размер обеспечения заявки: 1 16 358,16 рублей, а также порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения, а именно: «Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в электронном аукционе установлен статьей 44 Федерального закона №44-ФЗ. Обеспечение заявки не требуется в случае, если участником закупки является государственное или муниципальное учреждение».

Следовательно, Заказчик установил в извещении и в документации об аукционе требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в аукционе только путем внесения денежных средств, что не соответствует нормам законодательства о контрактной системе.

Таким образом, в действиях Заказчика выявлено нарушение части 2 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частями 1.4 и 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Вместе с тем, Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что выявленные нарушения не повлияли на выбор победителя.

3. По мнению Заявителя, Заказчиком установлены требования к сроку действия банковской гарантии с нарушением требований ФЗ «О контрактной системе».

Согласно части 1 статьи 96 ФЗ «О контрактной системе» Заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 указанной статьи, 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, обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с частью 4 статьи 33 указанного Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 96 ФЗ «О контрактной системе» исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 указанного 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 указанного 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 указанного Федерального закона.

Часть 26 «Срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к такому обеспечению» раздела X «Информационная карта электронного аукциона» документации об аукционе содержит требование, в том числе: «срок действия банковской гарантии с учетом требований пп. 5 ч. 2 ст. 45 и ст. 96 Федерального закона №44-ФЗ (такой срок должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц)».

Пунктом 7.2 проекта муниципального контракта, являющимся неотъемлемой частью документации об аукционе, установлено: «Срок действия данного обеспечения распространяется на весь период срока действия настоящего Контракта».

В соответствии с пунктом 1.4 проекта муниципального контракта «Сроки выполнения работ: с 01 июня 2021г. до «13» августа 2021г.».

В соответствии с пунктом 10.2 проекта муниципального контракта определено, что «Срок действия настоящего Контракта – с даты подписания его Сторонами до «31» декабря 2021 г.».

Следовательно, требования, установленные Заказчиком в части 26 раздела X документации об аукционе, в проекте муниципального контракта, противоречат положениям, предусмотренным частью 3 статьи 96 ФЗ «О контрактной системе».

Таким образом, Заказчик нарушил часть 3 статьи 96 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 1 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» установлено следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 34 ФЗ «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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 8 статьи 34 ФЗ «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.

Пунктом 5 Правил, предусмотрено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в следующем порядке:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

Пунктом 6 Правил предусмотрено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Пунктом 9 Правил предусмотрено, что за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Федеральным законом от 01.05.2019 №71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в части 5, 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» внесены изменения, которыми слова «в виде фиксированной суммы, определенной» исключены.

В пункте 5.3 проекта муниципального контракта установлено: «Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, что составляет _____».

В пункте 5.7 проекта муниципального контракта установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом №44-ФЗ), предложившим наиболее высокую цену за право заключения настоящего Контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим Контрактом, и устанавливается в виде фиксированной суммы, что составляет _____».

В пункте 5.8 проекта муниципального контракта установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного настоящим Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в настоящем Контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы, что составляет _____».

Федеральным законом от 01.05.2019 №71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг

для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в части 5, 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» внесены изменения, которыми слова «в виде фиксированной суммы, определенной» исключены.

Согласно пункта 11 Правил общая сумма начисленных **штрафов** за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

В пункте 5.11 проекта муниципального контракта установлено: «Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, не может превышать цену настоящего Контракта».

Согласно пункта 12 Правил общая сумма начисленных **штрафов за** ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Пунктом 5.12 проекта муниципального контракта установлено: «Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, не может превышать цену настоящего Контракта».

Следовательно, положения 5.3, 5.7, 5.8, 5.11, 5.12 проекта муниципального контракта контракта противоречат пунктам 5, 6, 9, 11, 12 Правил.

Таким образом, Заказчик нарушил части 5 и 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "МОНОЛИТ" обоснованной.
2. Признать Заказчика - МОУ «Средняя школа №3», нарушившим части 5 и 8 статьи 34, часть 2 статьи 44, часть 3 статьи 96 ФЗ «О контрактной системе».
3. Заказчику, оператору электронной площадки выдать предписание об устранении выявленных нарушений ФЗ «О контрактной системе».
4. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание. Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии Ю.Г. Цакулов

Члены Комиссии О.С. Малышева

А.А. Толстова