РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/34-164/2019 о результатах внеплановой проверки

соблюдения законодательства о закупках товаров, работ, услуг

для государственных и муниципальных нужд

02.10.2019 г. Магадан

На основании статьи 99 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), в соответствии с Приказом Магаданского УФАС России №01-12/88 от 02.10.2019 «О проведении внеплановой камеральной проверки» Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд без участия представителей Администрации Ягоднинского городского округа (далее – Уполномоченный орган), без участия представителей Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации Ягоднинского городского округа (далее – Заказчик), провела внеплановую проверку в отношении действий Уполномоченного органа, Заказчика при проведении электронного аукциона «Модернизация центральной котельной п. Ягодное. Замена солевых баков и трубопроводов солевого хозяйства ХВО» (реестровый номер <...>).

25.09.2019 ООО «Контракт» направило жалобу в Магаданское УФАС России, в котором указало на нарушения Уполномоченным органом, Заказчиком требований Закона о контрактной системе при проведении электронного аукциона «Модернизация центральной котельной п. Ягодное. Замена солевых баков и трубопроводов солевого хозяйства ХВО» (реестровый номер <...>). До рассмотрения данной жалобы по существу Магаданским УФАС России были запрошены у Заказчика и получены документы и материалы, касающиеся рассматриваемой закупки. 01.10.2019 ООО «Контракт» отозвало данную жалобу.

Камеральная проверка проведена на основании частей 15,16 статьи 99 Закона о контрактной системе в связи с поступлением информации о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частями 15 и 16 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 19.09.2019 Уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Модернизация центральной котельной п. Ягодное. Замена солевых баков и трубопроводов солевого хозяйства ХВО» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 3 304 680,00 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 26.09.2019 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 26.09.2019; дата проведения электронного аукциона - 27.09.2019 10:57.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 26.09.2019 №0347300008919000118-4 электронный аукцион признан несостоявшимся, принято решении о заключении контракта с единственным участником – ПК «Энергия».

2. Рассмотрев представленные материалы и документы, Комиссия выявила следующее.

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 5 статьи 34 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). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня 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 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.

Постановлением Правительства РФ 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), 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» 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 определения размера штрафа).

В соответствии с пунктом 4 Правил определения размера штрафа 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» (далее - Федеральный закон), 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.**

В извещении о проведении электронного аукциона установлено следующее ограничение: *«К участию в закупке допускаются только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации»*.

Согласно пункту 7.3 проекта муниципального контракта *«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, заключенных по результатам определения Поставщика в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона (за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем размере (за исключением случаев, когда настоящим разделом предусмотрен иной размер ответственности)размер штрафа* ***устанавливается в размере 3,0 % (три процента) цены контракта****, что составляет _____ (_____) рублей (Определяется в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042)».*

В соответствии с пунктом 6 Правил определения размера штрафов 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.

Согласно пункту 7.4 проекта муниципального контракта *«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы в размере 1000 (одна тысяча) рублей 00 копеек. (Определяется в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042)».*

В соответствии с пунктом 9 Правил определения размера штрафов 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.

Согласно пункту 7.5 проекта муниципального контракта *«За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 1000 (одна тысяча) рублей 00 копеек. (Размер штрафа устанавливается в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 №1042)»*.

НМЦК для данной закупки составляет 3 304 680,00 рублей. По результату проведения электронного аукциона цена контракта могла составить сумму как более, так и менее 3 млн рублей. Однако Заказчиком в проекте контракта суммы вышеуказанных штрафов предусмотрены только для случая, если цена контракта не будет превышать 3 млн рублей.

В действиях Заказчика усматриваются нарушения **частей 5 и 8 статьи 34** Закона о контрактной системе и **пунктов 4, 6 и 9** Правил определения размера штрафа.

3. В соответствии с частью 2 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает триста миллионов рублей либо начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства не превышает двух миллиардов рублей, заказчик размещает в единой информационной системе **извещение** о проведении электронного аукциона **не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок** на участие в таком аукционе.

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

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.

Уполномоченным органом установлены дата и время окончания подачи заявок – 26.09.2019 09:00, извещение о проведении электронного аукциона опубликовано 19.09.2019.

Таким образом, извещение о проведении электронного аукциона размещено в ЕИС менее, чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок.

В действиях Уполномоченного органа установлено нарушение **части 2 статьи 63** Закона о контрактной системе.

4. В соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника такого аукциона, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), **идентификационный номер налогоплательщика <u>(при наличии)</u> учредителей**, членов коллегиального исполнительного

органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Согласно пункту 21 главы 3 «Информационная карта аукциона» аукционной документации, в частности, установлено: *«Вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие документы и сведения:*

1) Анкета (наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), ***идентификационный номер налогоплательщика учредителей****, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона».*

Данное положение аукционной документации содержит нарушение пункта 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, выражающееся в установлении таких требований ко второй части заявки, которые ограничивают участие в закупке для тех организаций, учредители которых не имеют идентификационного номера налогоплательщика.

Постановлением администрации Ягоднинского городского округа № 229 от 28.03.2016 «О муниципальных закупках в Ягоднинском городском округе» утверждено «Положение о порядке взаимодействия заказчиков Ягоднинского городского округа и уполномоченного органа на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) конкурентными способами для заказчиков Ягоднинского городского округа». Согласно данному положению заявка на определение поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставляется в комитет по экономическим вопросам администрации Ягоднинского городского округа. К заявке заказчик прилагает: техническое задание на поставку товара (выполнение работ, оказание услуг), проект контракта, обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В пункте 21 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме» заявки на осуществление закупки «Модернизация центральной котельной п. Ягодное. Замена солевых баков и трубопроводов солевого хозяйства ХВО», утвержденной руководителем Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации Ягоднинского городского округа 18.09.2019, в частности, указано: *«Вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие документы и сведения:*

- наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), ***идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей****, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона».*

Следовательно, именно действия Уполномоченного органа, указавшего в аукционной документации иные требования к составу второй части заявки участников, нежели были

определены Заказчиком в заявке на осуществление закупки, привели к установленному нарушению **пункта 1 части 5 статьи 66** Закона о контрактной системе.

5. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать **требования к содержанию, составу заявки** на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В силу части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В разделе 2 «Инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе» аукционной документации Заказчиком установлено:

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с п.20 Раздела 3 Информационная карта электронного аукциона должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

ВНИМАНИЕ: В случае указания участником аукциона в первой части заявки конкретных показателей товара, то такие конкретные показатели товара, должны соответствовать значениям, установленным в Разделе 4 Техническое задание (ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ). Конкретные значения по всем показателям должны быть указаны участником в тех же единицах измерения (в соответствии с Международной системой единиц, СИ), которые были указаны Заказчиком относительно каждого конкретного товара. В случае, если показатели, представленные в Разделе 4 Техническое задание (ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ), в том числе на рисунках, и определяющие размеры (длина, ширина, высота, глубина, толщина, диаметр и т.д.), указанных товаров представлены без единиц измерения, следует считать, что величина указана в миллиметрах (мм). В случае, если показатели, представленные в Разделе 4 Техническое задание (ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ), в том числе на рисунках, и определяющие температуры (эксплуатации, окружающей среды и т.п.), указанных товаров, представлены без единиц измерения, следует считать, что величина указана в градусах Цельсия (^{0}С). Участник обязан указывать единицы измерения в своей заявке.

Согласно пункту 21 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме» главы 3 «Информационная карта аукциона» аукционной документации первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие сведения:

- Согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги.

- Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого размещается заказ.

В разделе 4 «Техническое задание» аукционной документации Заказчиком приведен перечень видов и объемов работ по рассматриваемой закупке. Тем не менее, озаглавлен он как «Перечень и требования к характеристике товаров».

Подобное описание предмета закупки, определение требований к составу первой части заявки участников и инструкции по ее заполнению не дает возможности для участников точно определить, требуется ли при выполнении работ использование товаров, каких именно товаров, какие конкретные показатели этих товаров требуется указать в составе первой части заявки.

Согласно материалам дела в первой части заявки единственного участника, кроме согласия на выполнение работ, содержалось перечисление видов и объемов работ. Аукционной комиссией указанная заявка была признана соответствующей требованиям аукционной документации.

Комиссия Магаданского УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушения **пункта 2 части 1 статьи 64 и части 3 статьи 66** Закона о контрактной системе, выразившиеся в установлении неправомерных требований к составу первой части заявки участников электронного аукциона.

6. Согласно части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенные в заявке участника закупки цена, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, начальной сумме цен единиц товара, работы, услуги, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона. **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 которой** в 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.

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, **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.

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, 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, 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 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, 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.

Как указывалось выше, Заказчиком установлено ограничение по участию в рассматриваемой закупке только субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В пункте 12.1 проекта контракта Заказчиком установлено: *«Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта 5%* ***от стоимости сметы****, что составляет: _____ руб. (_____)».*

Заказчиком неправомерно установлен размер обеспечения исполнения контракта, не предусмотрены увеличение размера обеспечения в случае снижения НМЦК на 25% и ниже, возможность освобождения участника от предоставления обеспечения исполнения контракта.

Данные действия Заказчика содержат нарушения **частей 6 и 8.1 статьи 96 и части 2 статьи 37** Закона о контрактной системе.

7. В соответствии с частью 3 статьи 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.

Пунктом 12.2 проекта контракта Заказчиком установлено, что *«срок действия банковской гарантии должен превышать* ***срок действия Контракта*** *не менее чем на один месяц».*

Согласно пункту 2.2 проекта контракта *«****срок выполнения работ****: в течение 7 рабочих дней с момента заключения Контракта».*

Таким образом, срок исполнения обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя) по контракту определен данным положением. Поставщик (подрядчик, исполнитель) при заключении контракта имеет возможность, исходя из срока исполнения обязательств, определить требуемый срок действия предоставляемой им банковской гарантии.

Между тем, пунктом 13.1 проекта контракта установлено, что «**Контракт** вступает в силу с момента подписания Сторонами и **действует до полного исполнения обязательств, взятых Сторонами в части оплаты контракта**».

В данном случае срок действия договора не определен проектом контракта, поставщик (подрядчик, исполнитель) не имеет возможности определить требуемый срок действия банковской гарантии для ее предоставления. Кроме того, в гражданском законодательстве не существует ограничений для установления в договоре (контракте) такого срока его действия, который бы превышал срок исполнения обязательств сторон, определенных иными положениями того же договора. Предоставляемая поставщиком (подрядчиком, исполнителем) банковская гарантия служит для обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, то есть, для обеспечения исполнения обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя). Следовательно, требование предоставления банковской гарантии со сроком действия, зависящим не от срока исполнения обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), а от срока действия договора, неправомерно.

Таким образом в действиях Заказчика установлено нарушение **части 3 статьи 96** Закона о контрактной системе.

8. В силу части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 настоящего Федерального закона установлено требование обеспечения исполнения контракта, **в контракт включается обязательство поставщика** (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций **предоставить новое обеспечение исполнения контракта** не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона. За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного настоящей частью, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 настоящей статьи.

Согласно пункту 26 главы 3 «Информационная карта аукциона» аукционной документации Заказчиком установлено требование обеспечения исполнения контракта, следовательно, указанное обязательство должно быть включено в контракт.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что данное обязательство в проект контракта не включено. В действиях Заказчика усматривается нарушение **части 30 статьи 34** Закона о контрактной системе.

9. Нарушения, указанные в пунктах 2, 4-8 настоящего Решения, образуют признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Нарушение, указанное в пункте 3 настоящего Решения, образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 8 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что выявленные нарушения не повлияли на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в связи с чем предписание об устранении нарушений будет выдано только в отношении нарушений, указанных в пунктах 2, 6-8 настоящего Решения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктами 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Заказчика нарушения частей 5 и 8 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64, части 3 статьи 66, частей 6 и 8.1 статьи 96, части 2 статьи 37, части 3 статьи 96, части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктов 4, 6 и 9 Правил определения размера штрафа.
2. Признать в действиях Уполномоченного органа нарушения части 2 статьи 63, пункта 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении на этапе заключения контракта нарушений частей 5 и 8 статьи 34, частей 6 и 8.1 статьи 96 и части 2 статьи 37, части 3 статьи 96, части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктов 4, 6 и 9 Правил определения размера штрафа.
4. Передать материалы дела должностному лица управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

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