

РЕШЕНИЕ

по делу № 622-ж/2018

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 10.10.2018

В полном объеме решение изготовлено 15.10.2018

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	-
Членов Комиссии:	<...>	-
	<...>	-

рассмотрев жалобу ООО «Перспектива», в присутствии:

- представителя Областного государственного бюджетного учреждения культуры «Государственный научно-производственный центр по охране культурного наследия Челябинской области» (далее – заказчик) <...>, действующего на основании доверенности от 04.10.2018,

в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленно г о о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 03.10.2018 поступила жалоба ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение в целях капитального ремонта, ремонтно-реставрационных работ объекта культурного наследия регионального значения «Здание, где в редакции газеты «Голос Приуралья» в 1906-1910 гг. работал журналист В.А. Весновский и в 1915 г. уральский писатель А.Г. Туркин (окна дерев.), расположенного по адресу г. Челябинск, ул. Цвиллинга, 15 (изв. № 0369200002918000019) (далее – аукцион).

Согласно представленным документам 18.09.2018 заказчик объявил о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 7 691 063 рубля 33 копейки.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе - 04.10.2018 в 10:00.

На момент рассмотрения жалобы ООО «Перспектива» контракт не заключен.

В жалобе ООО «Перспектива» указано следующее.

1. Пункт 7.7 проекта контракта устанавливает ответственность в виде штрафа подрядчика без учета начальной (максимальной) цены контракта.
2. Пункт 7.19 проекта контракта содержит меру ответственности подрядчика, не предусмотренную законодательством о контрактной системе.
3. Пункт 7.18 проекта контракта содержит неправомерное требование о предоставлении заказчику оригинала банковской гарантии.

Заказчик на заседании Комиссии с доводами жалобы согласился, указал на то обстоятельство, что при формировании документации о закупке заказчиком допущена техническая опечатка.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 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), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В силу части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 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.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее - Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042).

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 настоящих Правил, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

1.1. Пунктом 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 предусмотрено, что 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 виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 настоящих Правил):

- а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);
- д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);
- е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);
- ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);
- з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);
- и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

Согласно пункту 7.7 проекта контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, **10 %** цены Контракта.

Вместе с тем, как следует из извещения об осуществлении закупки, аукционной документации начальная (максимальная) цена контракта составляет 7 691 063 рубля 33 копейки.

Таким образом, заказчиком в пункте 7.7 проекта контракта определен размер штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, без учета начальной (максимальной) цены контракта, что не соответствует части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункту 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042.

1.2. Пунктом 7.19 проекта контракта предусмотрено, что если в ходе исполнения контракта Заказчику стало известно о несостоятельности гаранта, аннулировании (отзыве) лицензии и других обстоятельствах, препятствующих гаранту в выполнении обязательств, то Заказчик вправе предложить Подрядчику представить надлежащее обеспечение исполнения контракта в течение 5 (пяти) банковских дней с момента предъявления соответствующего требования. **Если Подрядчик не выполняет указанное требование Заказчика, то контракт подлежит расторжению в судебном порядке с выплатой штрафа в размере 20% от цены контракта.**

Вместе с тем, указанная мера ответственности не предусмотрена законодательством о контрактной системе.

Таким образом, пунктом 7.19 проекта контракта заказчиком предусмотрено неправомерное условие в нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Следует отметить, что законодательство о контрактной системе не содержит требований по замене обеспечения исполнения контракта, вместе с тем, указанное условие исполнения контракта не влияет на права и законные интересы участников закупки, так как надлежащее обеспечение исполнения контракта должно быть предоставлено при заключении контракта.

2. Согласно пункту 7.18 проекта контракта подрядчик обязан предоставить заказчику оригинал банковской гарантии.

Вместе с тем, частью 1 статьи 45 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

Пунктом 21 аукционной документации установлены требования к банковской гарантии, а именно: исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 ФЗ от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;
- 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;
- 3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно части 8 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом, или в качестве обеспечения исполнения контракта, информация о ней и документы, предусмотренные частью 9 настоящей статьи, должны быть включены в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе, за исключением банковских гарантий, указанных в части 8.1 настоящей статьи. Такие информация и документы должны быть подписаны усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка. В течение одного рабочего дня после включения такой информации и документов в реестр банковских гарантий банк направляет принципалу выписку из реестра банковских гарантий.

Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005 утверждены Правила ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра банковских гарантий (далее – Правила).

Пунктом 2 Правил предусмотрено, что в реестр включаются банковские гарантии, которые выданы банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Согласно пункту 3 Правил ведение реестра и размещение его в единой информационной системе в сфере закупок осуществляет Федеральное казначейство.

В соответствии с пунктом 4 Правил в реестр включаются информация и документы, указанные в части 9 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд", а также:

а) наименование, местонахождение заказчика, являющегося бенефициаром, идентификационный номер налогоплательщика;

б) копия документа о внесении изменений в условия банковской гарантии (при наличии);

в) идентификационный код закупки;

г) сведения об отказе заказчика в принятии банковской гарантии (при наличии);

д) иная информация, предусмотренная настоящими Правилами.

При этом, согласно пункту 8 Правил информация и документы, указанные в подпунктах "а" - "в" пункта 4 настоящих Правил, подписываются электронной подписью, вид которой предусмотрен Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", лица, имеющего право действовать от имени банка.

Из дополнительных требований следует, что банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", лица, имеющего право действовать от имени банка (далее - гарант), на условиях, определенных гражданским законодательством и статьей 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Необходимо отметить, что согласно части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

При этом, в соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе документ, подтверждающий обеспечение исполнения контракта, предоставляется победителем закупки в момент подписания проекта контракта усиленной электронной подписью на электронной площадке.

Таким образом, установленная в пункте 7.18. проекта контракта обязанность подрядчика предоставить заказчику оригинал банковской гарантии не соответствует требованиям действующего законодательства о контрактной системе.

В ходе проведения внеплановой проверки в рамках статьи 99 Закона о

контрактной системе Комиссия установила следующее.

1. В извещении о проведении электронного аукциона № 0369200002918000019 не установлены порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, что не соответствует пунктам 7, 8 статьи 42 Закона о контрактной системе.

2. Согласно пункту 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Пункт 6.2 проекта контракта предусматривает, что приемка работы на соответствие объема и качества требованиям, установленным в Контракте производится не позднее 5 рабочих дней, с даты направления извещение (уведомление) о готовности работы к сдаче и Акт сдачи-приемки работ.

В соответствии с пунктом 6.8 проекта контракта в случае возникновения спорных ситуаций заказчиком в двух экземплярах составляется Акт взаимосверки обязательств по Контракту, в котором указываются сведения о прекращении действия Контракта, сведения о фактически исполненных обязательствах по Контракту, сумма, подлежащая оплате в соответствии с условиями настоящего Контракта.

При этом, проект контракта в нарушение пункта 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе не содержит срока оформления результатов приемки, а именно срока подписания акта сдачи-приемки работ, а также акта взаимосверки обязательств.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что в связи с допущенными нарушениями в действиях виновных должностных лиц усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и 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

поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд",

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Перспектива» на действия заказчика обоснованными.
2. По результатам рассмотрения жалобы признать в действиях заказчика нарушения части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункта 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042.
3. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушения пункта 1 части 13 статьи 34, пунктов 7, 8 статьи 42 Закона о контрактной системе.
4. Выдать заказчику, оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе*.
5. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

* Предписание размещено в единой информационной системе во вкладке «реестр жалоб, плановых и внеплановых проверок, их результатов и выданных предписаний» - поиск по № извещения – № жалобы - вкладка «документы»