

**Решение № 03-10.1/391-2018**  
о признании жалобы частично обоснованной

11 декабря 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Контракт» (далее – Заявитель, Общество) на действия ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Оказание услуг по обеспечению пропускного режима на объектах университета» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100009918000075) (далее - электронный аукцион), в отсутствие представителей Заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, в присутствии представителя Заказчика – ..... (доверенность от 11.12.2018)

У С Т А Н О

**1.** В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 10717 от 04.12.2018), в которой указано, что при осуществлении закупки Заказчиком нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

**2.** На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-10710 от 06.12.2018) Заказчиком были представлены возражения в отношении доводов жалобы и материалы закупки (вх. № 10870 от 07.12.2018) из которых следует, что 20.11.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 16155530 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 05.12.2018 на участие в аукционе подано три заявки, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 10.12.2018 наименьшее ценовое предложение в размере 7996987,35 руб. сделано участником с порядковым номером заявки 104158962.

Исходя из протокола подведения итогов аукциона от 10.12.2018, заявка № 104158962 признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе. Победителем признано ООО ЧОО «СВОИ» с предложенной ценой контракта 8077765 рублей.

**3.** В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителя и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила

следующее:

**3.1.** В соответствии с частью 3 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона **не менее чем за пятнадцать дней** до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Положениями части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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.

Учитывая, что извещение о проведении аукциона размещено на официальном сайте ЕИС 20.11.2018, дата окончания срока подачи заявок на участие в аукционе должна быть 06.12.2018.

Таким образом, установив дату окончания срока подачи заявок на участие в аукционе 05.12.2018, Заказчик нарушил требования части 3 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе, о чем **обоснованно** указано в жалобе Заявителя.

При этом представитель Заказчика пояснил, что *«в соответствии с извещением срок окончания подачи заявок установлен 05.12.2018 (9-00ч) извещение Заказчиком размещено в ЕИС 19.11.2018, что составляло не менее 15 календарных дней до дня окончания приема заявок, при этом во внешнюю систему извещение о проведении закупки передано и опубликовано 20.11.2018 года».*

В своей жалобе Заявитель указывает: *«Уменьшение срока подачи заявок не позволило нам успеть полноценно подготовить заявку и пополнить счет для оплаты обеспечения заявки».*

При этом указанное обстоятельство не явилось препятствием для подачи жалобы на положения документации об аукционе до окончания срока подачи заявок.

**3.2.** Частью 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1, 2](#) и [2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

11) отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации.

Однако документация о закупке не содержит данного требования, о чем **обоснованно** указано в жалобе Заявителя.

**3.3.** В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального 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. Пунктом 1 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 (**при наличии**) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Подпункт 1 пункта 2 раздела 17 документации об аукционе содержит определенное указанной нормой требование без сопровождения словами «при наличии» в отношении идентификационного номера налогоплательщика учредителей.

В жалобе **обоснованно** указано: *«Заказчик неверно установил требование ко второй части заявки п.5 ст.66 ст.31 ФЗ-44, тем самым оставляя возможность недопуска участников без ИНН, в частности, учредителей».*

Вместе с тем учитывая фактически поданные заявки, данное нарушение не повлияло на результаты осуществления закупки.

**3.4.** В соответствии с пунктом 2 части 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Заявитель указывает, что *«Заказчик не установил обязательные требования согласно п.2 ч. 13 ст.34 ФЗ-44».*

Данный довод не нашел своего подтверждения, поскольку в пункте 2.9 проекта контракта указано:

*«В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта».*

А также предусмотрена возможность указания цены контракта без НДС.

**3.5.** В соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно частям 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа, пени устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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 — Правила).

При этом подпункты «а» - «г» пункта 9 Правил устанавливают различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, определяемой в результате аукциона, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, в проекте контракта необходимо устанавливать под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Однако в пункте 6.5 раздела 6 «Ответственность сторон» проекта государственного контракта указан конкретный размер штрафа, который соответствует значению, когда цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно):

*«6.5. За каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы и составляет 1000 (одну тысячу) руб. 00 коп.»*

При этом следует отметить, что начальная (максимальная) цена контракта составляла 16155530 руб.

Таким образом, в документации об аукционе был установлен ненадлежащий размер штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, что не соответствует части 5 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, пункту 9 Правил, о чем **обоснованно** указано в жалобе Заявителя. Также Заявителем указано:

*«в проекте контракта документации об Аукционе за ненадлежащее исполнение заказчиком и подрядчиком обязательств отсутствуют все возможные значения размеров штрафа для каждого порогового значения цены контракта, предусмотренного Правилами».*

Пунктом 3 Правил установлено, в частности, 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 пункте 6.4 проекта контракта указано:

*«6.4. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы **5 %** от цены Контракта и*

составляет \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей..».

Таким образом, Заказчик действительно не предусмотрел процент штрафа при снижении цены контракта менее 3 млн. рублей, при этом учитывая, что наименьшее предложение составило 8077765 рублей, указанное нарушение не повлияло на результат осуществления закупки.

**3.6.** Заявитель указывает, что *«Заказчик неправомерно устанавливает незаконную причину увеличения сроков исполнения обязательств, чем нарушает ч. 1 ст. 95 ФЗ-44».*

Частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень случаев изменения существенных условий контракта. Вместе с тем пункт 7.1 проекта контракта содержит не предусмотренную данной нормой возможность изменения условий контракта:

*«Стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по настоящему контракту, если оно явилось следствием природных явлений, действия внешних объективных факторов и прочих обстоятельств непреодолимой силы, и если эти обстоятельства непосредственно повлияли на исполнение настоящего контракта. **Срок исполнения обязательств по настоящему контракту отодвигается** соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы, а также последствия, вызванные этими обстоятельствами».*

**3.7.** Частью 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчиком 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**, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи

В силу части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. **При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается**, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

Таким образом, условие об обеспечении исполнения контракта является существенным условием контракта.

При этом изменение размера обеспечения исполнения контракта **на этапе заключения контракта** не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных статьей 34 Федерального закона о контрактной системе.

При изучении документации об электронном аукционе Комиссией установлено, что в разделе 26 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта (в рублях)» документации об аукционе указано следующее:

*«Обеспечение исполнения контракта установлено в размере: 5% от начальной (максимальной) цены контракта и составляет 807 776 руб. 50 коп.».*

Также в подпункте 8.1 пункта 8 «Обеспечение исполнения контракта» Проекта контракта указано:

*«По настоящему контракту предусмотрено обеспечение его исполнения в виде залога денежных средств или банковской гарантии, в размере 5% от первоначальной (максимальной) цены контракта и составляет 807 776 (восемьсот семь тысяч семьсот семьдесят шесть) рублей 50 копеек».*

Таким образом, в проекте контракта был установлен размер обеспечения контракта в размере 807 776,50 руб.

Однако в соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, **контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта**, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В силу части 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта **в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи.**

Из приведенных норм следует, что при снижении начальной (максимальной) цены контракта в ходе проведения процедуры электронного аукциона на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, для заключения контракта участнику закупки необходимо представить по своему усмотрению либо обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, либо информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

Учитывая, что заказчиком в проекте контракта установлен конкретный размер обеспечения исполнения контракта, то в случае предоставления участником закупки обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, заказчику для заключения контракта необходимо будет внести изменение в существенное условие контракта, что не предусмотрено нормами Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного Комиссия считает действия заказчика по включению **в проект контракта** конкретного размера обеспечения исполнения контракта неправомерными, и нарушающими положения части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе и признает указанный довод жалобы заявителя **обоснованным**.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

#### Р Е Ш И Л А:

**1.** Признать **обоснованной** жалобу ООО «Контракт» на действия ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» при осуществлении закупки «Оказание услуг по обеспечению пропускного режима на объектах университета» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100009918000075) в части:

- неверного указания окончания срока подачи заявок;
- не установления требования об отсутствии у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации,

предусмотренного пунктом 11 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе;

- не установления требования возможности указания учредителей без ИНН;

- неверного установления размеров штрафа;

- неправомерного установления возможности увеличения сроков исполнения обязательств;

- включения в проект контракта конкретного размера обеспечения исполнения контракта.

**2.** Признать в действиях ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» нарушения пункта 11 части 1 статьи 31, частей 2, 4, 5, 8 статьи 34, части 3 статьи 63, пункта 2 части 1 и части 3 статьи 64, пункта 1 части 5 статьи 66, части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

**3.** В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и его аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. По выявленным нарушениям законодательства о контрактной системе передать материалы закупки должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Заместитель Председателя Комиссии:

Члены Комиссии

## **ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/391-2018**

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

11 декабря 2018 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Контракт» на действия ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» при осуществлении закупки «Оказание услуг по обеспечению пропускного режима на объектах

университета» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352100009918000075) (далее - электронный аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» нарушения пункта 11 части 1 статьи 31, частей 2, 4, 5, 8 статьи 34, части 3 статьи 63, пункта 2 части 1 и части 3 статьи 64, пункта 1 части 5 статьи 66, части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042,

на основании своего Решения от 11.12.2018 № 03-10.1/391-2018, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

## П Р Е Д П И С

**1.** ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» при направлении контракта победителю электронного аукциона внести изменения с учетом нарушений, указанных в Решении от 11.12.2018 № 03-10.1/391-2018:

- установить размер штрафа в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042;

- исключить возможность увеличения сроков исполнения обязательств, не предусмотренную частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе;

- установить размер обеспечения исполнения контракта с учетом требований части 1 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе.

**2.** Указанные действия надлежит сделать **в срок до 26.12.2018**, проинформировать Омское УФАС России об исполнении пункта 1 настоящего предписания в срок до **27.12.2018** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии .....

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

- должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель Председателя Комиссии  
Члены Комиссии: