



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ

**Общество с
ограниченной
ответственностью
«Перспектива»**

Куйбышева ул., д. 79, 64, г.
Самара, 443099

**Управление
строительства и
жилищно-коммунального
хозяйства
Администрации
муниципального района
«Прилузский»**

Мира ул., д. 76,
с. Объячево Республика
Коми, 168130

**Закрытое акционерное
общество «Сбербанк -
Автоматизированная
система торгов»**

ko@sberbank-ast.ru

Р

Е

Ш

30 ноября 2017 года

№ 04-02/11080

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере закупок в составе: <.....> (далее - Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее - ООО «Перспектива») от 22.11.2017 (вх. № 4203э от 23.11.2017) на действия заказчика – Управления строительства и жилищно-коммунального хозяйства Администрации муниципального района «Прилузский» (далее – УСиЖКХ Администрации МР «Прилузский») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона, объектом которого является «Выполнение работ по содержанию автомобильных дорог муниципального значения, наплавных мостов и мостовых сооружений на территории муниципального района «Прилузский», сельского поселения «Ношуль» в 2018 году» в части обжалования положений документации о таком аукционе, извещение № 0807300000817000064 (далее - электронный аукцион, закупка),

При участии:

- <.....>,

УСТАНОВИЛА:

1. ООО «Перспектива», УС и ЖКХ Администрации МР «Прилузский», закрытое акционерное общество «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» (далее - ЗАО «Сбербанк - АСТ») надлежащим образом о времени и месте рассмотрения жалобы извещены посредством электронной почты.

С учетом законодательно установленных сроков рассмотрения жалобы отсутствие представителей ООО «Перспектива», ЗАО «Сбербанк - АСТ» не препятствует рассмотрению жалобы, по существу.

Заявителем обжаловано действие (бездействие) заказчика в части:

1) невключения в проект контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об электронном аукционе (раздел IV) (далее - проект контракта), обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, что, по мнению заявителя нарушает ч.13 ст. 34 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);

2) установления в проекте муниципального контракта, являющегося

неотъемлемой частью закупочной документации конкретного размера обеспечения исполнения такого контракта (412 019,80 руб) без учета возможности применения антидемпинговых мер, что в свою очередь противоречит [части 2 статьи 34](#), [части 1 статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе;

3) установления в пункте 8.8. проекта контракта избыточного, по мнению заявителя, условия «Оригинал банковской гарантии предоставляется «Подрядчиком» «Заказчику» в течение 10 календарных дней с даты заключения «Контракта», противоречащего положениям ст. 45 Закона о контрактной системе, постановления Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление).

УС и ЖКХ Администрации МР «Прилузский» в отзыве на жалобу от 28.11.2017 № 428 (вх. № 4292э от 29.11.2017) и на заседании Комиссии Коми УФАС России заявлены возражения относительно позиции заявителя.

2. Комиссия Коми УФАС России в ходе проведения внеплановой проверки осуществления закупки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, изучив материалы жалобы, заслушав представителей УС и ЖКХ Администрации МР «Прилузский», пришла к нижеследующим выводам.

Заказчиком осуществления закупки явилось УС и ЖКХ Администрации МР «Прилузский».

Наименование объекта закупки - «Выполнение работ по содержанию автомобильных дорог муниципального значения, наплавных мостов и мостовых сооружений на территории муниципального района «Прилузский», сельского поселения «Ношуль» в 2018 году».

Начальная (максимальная) цена контракта составила 8 240 396.00 рублей. Источником финансирования закупки явились средства местного бюджета.

Извещение о проведении электронного аукциона № 0807300000817000064, документация о проведении электронного аукциона размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) 08.11.2017.

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования,

проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

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

2.1. Согласно части 1 статьи 34 Закона 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В силу части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе контракт *заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе*, по цене, предложенной его победителем.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о контрактной системе определено, что участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с [подпунктом 1 пункта 3 статьи 284](#) Налогового кодекса Российской Федерации [перечень](#) государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.*

[Законом](#) о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, условие об уменьшении

суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Комиссией Коми УФАС России было установлено что, документация об электронном аукционе, в том числе проект контракта, обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, не содержит.

Бездействие заказчика - УС и ЖКХ Администрации МР «Прилузский» в части неустановления в документации об электронном аукционе, в том числе в проекте контракта, обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, противоречит части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2.2. В соответствии с [частью 1 статьи 2](#) Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд 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 [пункту 1 статьи 432](#) Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

[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 соответствии с [частью 6 статьи 96](#) Федерального 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 предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений [статьи 37](#) настоящего Федерального закона.

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

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.

При этом изменение размера обеспечения исполнения контракта на этапе заключения контракта не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных [статьей 34](#) и [частью 1 статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе.

[Законом](#) о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок.

При изучении аукционной документации Комиссией установлено, что в пункте 20 «Информационная карта» (Размер обеспечения исполнения контракта (в процентах) от начальной (максимальной) цены контракта (п.6 ст.96 № 44-ФЗ) указано следующее:

«Пять процентов от начальной (максимальной) цены контракта, НДС не

облагается. 412 019,80 (четыреста двенадцать тысяч девятнадцать) рублей 80 копеек».

В пункте 8.2. проекта контракта указано: «Обеспечение исполнения Контракта предоставлено в размере 412 019,80 (четыреста двенадцать тысяч девятнадцать) рублей 80 копеек».

Таким образом, в проекте контракта был установлен размер обеспечения контракта в твердом размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта.

Вместе с тем раздел 8 «Заключение контракта по результатам электронного аукциона» части II «Общие условия проведения аукциона» аукционной документации содержал в себе положения статьи 37 Закона о контрактной системе «Антидемпинговые меры проведения конкурса и аукциона».

Однако часть III «Информационная карта» закупочной документации содержит в себе указание на то, что при возникновении противоречия между положениями части II «Общие условия проведения аукциона» и части III «Информационная карта аукциона», применяются положения части III.

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 [части 2 статьи 37](#) Федерального закона о контрактной системе следует, что при снижении начальной (максимальной) цены контракта на двадцать пять и более процентов 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, информационной карте документации об электронном аукционе установлен конкретный процент обеспечения исполнения контракта от начальной (максимальной) цены контракта, то в случае предоставления участником закупки обеспечения 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 [Закона](#) о контрактной системе.

Таким образом, действие заказчика, выразившееся во включении в проект контракта конкретного размера обеспечения исполнения контракта, противоречит положениям [части 2 статьи 34](#), [части 1 статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе.

2.3. Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться, в частности, предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 данного закона. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Как установлено дополнительными требованиями к банковской гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, утвержденными Постановлением, банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством и ст. 45 Закона о контрактной системе, с учетом требований, установленных указанными дополнительными требованиями.

При заключении контракта победитель аукциона обязан представить (путем размещения в единой информационной системе, а до ее ввода в эксплуатацию – на официальном сайте) документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя аукциона (ч. 3, ч. 6 ст. 70 Закона № 44-ФЗ).

Таким образом, особенностью заключения контракта по итогам электронного аукциона является то, что банковская гарантия предоставляется лицом, с которым заключается контракт, в форме электронного документа, подписанного усиленной электронной подписью.

Законодательством о закупках для государственных нужд установлен электронный документооборот в том числе и в вопросах выдачи банковской гарантии ([статья 45](#), [часть 1 статьи 60](#), [часть 3 статьи 70](#), [часть 10 статьи 112](#) Закона о контрактной системе). Сведения о банковской гарантии размещены в реестре банковских гарантий и помещены на электронную площадку, что, дает основания полагать о наличии у банка достоверных сведений о выданной им же банковской гарантии.

Нормы [Закона](#) о контрактной системе не запрещают заказчику (бенефициару) требовать представление оригинала банковской гарантии у принципала при заключении государственного контракта по результатам проведенного электронного аукциона.

Таким образом, из всего вышеизложенного следует, что законодательством не ограничена возможность составления бумажного экземпляра банковской

гарантии при заключении контракта по результатам проведения электронного аукциона и его исполнении.

Действие заказчика, выразившееся в установлении в пункте 8.8. проекта контракта избыточно условия «Оригинал банковской гарантии предоставляется «Подрядчиком» «Заказчику» в течение 10 календарных дней с даты заключения «Контракта», не противоречит положениям ст. 45 Закона о контрактной системе, Постановлению Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Вместе с тем по мнению Коми УФАС России, заказчику не следовало указывать в проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью такой документации, условия, о том, что «оригинал банковской гарантии предоставляется «Подрядчиком» «Заказчику» в течение 10 календарных дней с даты заключения «Контракта», так как такое условие может повлечь дополнительные расходы на предоставление такой банковской гарантии в оригинале.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Коми УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Перспектива» признать в части установления в пункте 8.8. проекта контракта условия «Оригинал банковской гарантии предоставляется «Подрядчиком» «Заказчику» в течение 10 календарных дней с даты заключения «Контракта» - необоснованной, в остальной части обоснованной.

2. Заказчика - УС и ЖКХ Администрации МР «Прилузский» признать нарушившим:

- часть 13 статьи 34 Закона о контрактной системе по факту неуказания в документации об электронном аукционе, в том числе в проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью такой документации, обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, не соответствующим;

- [часть 2 статьи 34](#), [часть 1 статьи 95](#) Федерального закона о контрактной

системе в части включения в проект контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации конкретного размера обеспечения исполнения контракта, без учета антидемпинговых мер;

3. С учетом стадии закупки, характера выявленных нарушений Закона о контрактной системе, предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

4. Решить вопрос о передаче уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России материалов жалобы для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела в отношении должностного лица заказчика, допустившего установленные нарушения Закона о контрактной системе.

<.....>

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