РЕШЕНИЕ

по делу №049/06/34-156/2019

2 7 . 0 9 . 2 0 1 9
г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:<…>

без участия Уполномоченного органа, представившего ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие, без участия Заявителя, Заказчика извещенных надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Производственное объединение «СоюзЭнерго» на положения аукционной документации заказчика при проведении электронного аукциона «Модернизация центральной котельной: приобретение и поставка инженерно-технологического оборудования» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на установление в проекте контракта ответственности подрядчика в нарушение Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (ред. от 02.08.2019) «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. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее - Постановление Правительства №1042).

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной

системе, Приказом ФАС России от 11.02.2014 №75/14 «Об осуществлении ФАС и территориальными органами ФАС полномочий по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 15.09.2019 Администрацией Ягоднинского городского округа на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту «Модернизация центральной котельной: приобретение и поставка инженерно-технологического оборудования» (реестровый номер <...>).

   Начальная (максимальная) цена контракта составляет **9 999 606**,67 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 23.09.2019 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников – 23.09.2019, дата проведения аукциона в электронной форме – 24.09.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 23.09.2019 №0347300008919000117-1 было подано 7 заявок участников, которым присвоены номера: 1, 2, 3, 5, 6, 8, 9. Все заявки участников признаны соответствующими требованиям документации.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 24.09.2019 №0347300008919000117-3 победителем признано ООО «Производственная Компания «Восток», предложившее цену контракта 7 999 685, 47 руб.

Контракт на момент рассмотрения жалобы не заключен.

2. По мнению заявителя, заказчиком в проекте контракта установлена ответственность подрядчика в нарушение положений Постановления Правительства РФ № 1042.

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.

К закупкам по Закону о контрактной системе с 9 сентября 2017 года применяются новые правила определения размера неустойки, утвержденные Постановлением Правительства № 1042.

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 соответствии с пунктом 1 главы 3 «Информационная карта аукциона» аукционной документации Заказчиком установлено следующее ограничение для участников закупки: *«Закупка среди СМП и СОНО»*.

В п. 6.5 проекта контракта Заказчиком установлено: за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком условий Контракта, за исключением просрочки исполнения, размер штрафа **составит 3% от стоимости Контракта.**

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.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что заказчиком не установлен размер штрафа в проекте контракта за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, которое не имеет стоимостного выражения.

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 6.6 проекта контракта *«за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком условий Контракта, за исключением просрочки исполнения, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, в размере 1000,00 (одной тысячи) рублей».*

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что проект контракта содержит размеры штрафа не соответствующие требованиям Постановления Правительства № 1042. Довод жалобы нашел подтверждение. В действиях Заказчика усматриваются нарушения ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе и пунктов 4, 6 и 9 Постановления Правительства № 1042.

3. Комиссией Магаданского УФАС также была проведена внеплановая проверка закупки, на основании которой установлено следующее.

Согласно п.2 ст.42 Закона о контрактной системе заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, **начальная (максимальная) цена контракта**, источник финансирования.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального

закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В Извещении на официальном сайте установлена следующая начальная (максимальная) цена контракта: 9 999 606, ***67*** руб.

При этом в Информационной карте Заказчиком установлена иная начальная (максимальная) цена контракта:

16.	**Начальная (максимальная) цена контракта (договора):**	**9 999 606, 65 рублей (девять миллионов девятьсот девяносто девять тысяч шестьсот шесть рублей 65 копеек)** Цена контракта включает стоимость выполнения работ, а также стоимость материалов, расходы на перевозку материалов, оборудования и т.п., необходимых для проведения работ, иные затраты, связанные с выполнением работ.

Сумма 9 999 606, 65 рублей также указана в обосновании НМЦК.

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.*

Следовательно, действия Уполномоченного органа, указавшего в извещении о проведении электронного аукциона иную НМЦК, привели к установленным нарушениям п.2 ст.42, п.1 ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

4. Согласно ч.1 ст.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 случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с п.2 ст.42 Закона о контрактной системе Заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должно содержаться, в том числе:

2) краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что в аукционной документации, а также в проекте контракта установлен следующий срок выполнения работ: в течение **45 дней** с момента заключения Контракта. При этом в извещении на официальном сайте установлен иной срок выполнения работ: в течение **10 дней** с момента заключения Контракта.

Наличие противоречивой информации относительно срока выполнения работ вводит участников закупки в заблуждение о необходимости выполнить работы в течение 10 дней или в течение 45 дней.

В действиях Уполномоченного органа выявлено нарушение ч.1 ст.34, п.2 ст.42 Закона о контрактной системе.

5. Согласно п.2 ч.1 ст.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 соответствии с ч. 3 ст.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 установлены требования к составу первых частей заявок:

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.

При этом, в п. 21 Информационной карты аукционной документации требования к составу первых частей заявок установлены следующим образом:

	Требования к содержанию и	**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

21	**составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме**	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.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что на основании п. 2 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, помимо согласия на выполнение работ, от участника в одной части аукционной документации требуется указать конкретные показатели товара, к которым Заказчик предъявляет определенные требования в Техническом задании, тогда как в Информационной карте от участников требуется только согласие.

Установление противоречивых требований к составу первых частей заявок участников привело к запросам на разъяснения аукционной документации.

Изучив имеющиеся в деле разъяснения Заказчика на запросы, Комиссия Магаданского УФАС России не может признать их содержащими исчерпывающие ответы. Таким образом, участники при подаче заявок и аукционная комиссия при рассмотрении заявок не могли руководствоваться однозначно определенными требованиями как к описанию предмета закупки, так и к составу первых частей заявок.

Согласно материалам дела в первых частях заявок участников с идентификационными номерами заявок 3, 5, кроме согласия на выполнение работ, содержалось перечисление видов и объемов работ. К первой части заявки участника с идентификационным номером заявки 2, помимо согласия на выполнение работ, приложен файл «Характеристики товара» со следующим содержанием: «Все поставляемое оборудование и материалы производства Российская Федерация». Аукционной комиссией все указанные заявки были признаны соответствующими требованиям аукционной документации, участники допущены к проведению электронного аукциона.

Таким образом, установленные заказчиком различные требования к составу первых частей заявок вводят в заблуждение участников закупки. В действиях заказчика выявлено нарушение п.2 ч.1 ст.64, ч. 3 ст.66 Закона о контрактной системе.

6. Согласно ч.6 ст.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.

В соответствии с п.12.1 проекта контракта *«размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта 5%* ***от стоимости сметы****, что составляет: руб. (_____)».*

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что 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 ч. 6, 8.1 ст. 96 и ч. 2 ст. 37 Закона о контрактной системе.

7. В соответствии с ч.3 ст. 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.

Согласно п.8.1.1 проекта контракта *«исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком, 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц»*. Аналогичные требования к банковской гарантии установлены в п. 26 Информационной карты аукционной документации.

Согласно пункту 14 Информационной карты аукционной документации, а также Техническому заданию «срок выполнения работ: в течение 45 дней с момента заключения контракта».

Таким образом, подрядчик при заключении контракта имеет возможность, исходя из срока исполнения обязательств, определить требуемый срок действия предоставляемой им банковской гарантии.

Между тем, пунктом 2.1 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 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 банковская гарантия служит для обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, то есть, для обеспечения исполнения обязательств поставщика. Следовательно, требование предоставления банковской гарантии со сроком действия, зависящим не от срока исполнения обязательств поставщика, а от срока действия договора, неправомерно.

Заказчиком допущено нарушение ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.

8. В соответствии с ч.30 ст.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.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что заказчиком в Разделе 12 проекта контракта установлен порядок обеспечения исполнения контракта. Однако, в нарушение положений Закона о контрактной системе, не установлена обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва у банка, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение ч.30 ст.34 Закона о контрактной системе.

Нарушения, установленные в п. 2-8 содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Производственное объединение «СоюзЭнерго» на положения аукционной документации заказчика при проведении электронного аукциона «Модернизация центральной котельной: приобретение и поставка инженерно-технологического оборудования» (реестровый номер <...>) обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушения ч. 3, 5, 8 ст.34, ч. 2 ст. 37, п. 2 ч.1 ст.64, ч. 3 ст.66, ч.3,6,8.1 ст. 96 Закона о контрактной системе, пунктов 4, 6, 9 Постановления № 1042.
3. Признать в действиях Уполномоченного органа нарушение ч.1 ст.34, п.2 ст.42, п.1 ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе.
4. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.
5. Передать сведения о выявленных нарушениях соответствующему должностному лицу управления для рассмотрения вопроса 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.