

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 058/06/106-566/2020

о нарушении законодательства Российской Федерации

о контрактной системе

«05» августа 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия, Комиссия Управления) в составе:

- <...> – председателя Комиссии, руководителя Пензенского УФАС России,
- <...> – члена Комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок,
- <...> – члена Комиссии, специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

при участии:

со стороны заказчика – муниципального учреждения культуры «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области» - <...>;

со стороны уполномоченного органа – администрации Лунинского района Пензенской области

<...>

в отсутствие подателя жалобы – представителя общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙРЕСУРС» на положения документации об электронном аукционе «Реконструкция здания муниципального учреждения культуры «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области» (извещение № 0155300000520000032 от 22.07.2020, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), проводимом уполномоченным органом – администрацией Лунинского района Пензенской области для нужд заказчика – МУК «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области», руководствуясь Федеральным законом 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), Административным регламентом 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, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

29.07.2020 в Пензенское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» на положения документации об электронном аукционе «Реконструкция здания муниципального учреждения культуры «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области» (извещение № 0155300000520000032 от 22.07.2020, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) (далее – электронный аукцион), проводимом уполномоченным органом – администрацией Лунинского района Пензенской области для нужд заказчика – МУК «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области».

По мнению заявителя, документация об электронном аукционе не соответствует требованиям Закона о контрактной системе, поскольку:

1) положения проекта контракта в части срока действия банковской гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, не соответствуют части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе;

2) в проекте контракта не указан случай изменения условий контракта, предусмотренный пунктом 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе;

3) в проекте контракта не учтены положения Письма Минфина России № 24-06-05/26578, МЧС России № 219-АГ-70, ФАС России № МЕ/28039/20 от 03.04.2020 об ответственности поставщика (подрядчика) в условиях распространения новой коронавирусной инфекции, а также положения части 65 статьи 112 Закона о контрактной системе.

В соответствии с требованиями статьи 106 Закона о контрактной системе жалоба принята и назначена к рассмотрению на 05.08.2020 в 15 часов 00 минут.

Представители заказчика, уполномоченного органа принимают очное участие в рассмотрении жалобы в соответствии с письмом ФАС России от 29.05.2020 № МЕ/45733/20.

На заседании Комиссии Управления представитель заказчика пояснила, что положения документации об электронном аукционе не противоречат требованиям Закона о контрактной системе и не ограничивают количество участников закупки, в связи с чем жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» является необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

На заседании Комиссии Управления представители уполномоченного органа поддержали доводы, изложенные представителем заказчика, считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона контрактной системы внеплановой проверки, Комиссия Управления установила следующее.

22.07.2020 администрацией Лунинского района Пензенской области на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0155300000520000032 о проведении электронного аукциона «Реконструкция здания муниципального учреждения культуры «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области» для нужд заказчика – МУК «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области».

Начальная (максимальная) цена контракта – 39 091 739,08 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе – 30.07.2020 09:00.

Дата проведения аукциона в электронной форме – 30.07.2020.

ИКЗ 203582100457258210100100020014120464.

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе (в редакции, действовавшей на момент размещения извещения о закупке), под 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.

1) В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе, заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, 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.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым

закключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

Пунктом 6.2 Проекта контракта «Реконструкция здания муниципального учреждения культуры «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области» (Раздел 3 документации об электронном аукционе) установлены следующие требования к банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта:

«Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ, 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».

Таким образом, в пункте 6.2 Проекта контракта указан срок действия банковской гарантии, не предусмотренный частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в пункте 6.8 Раздела 1 документации об электронном аукционе «Информационная карта электронного аукциона» содержатся следующие положения относительно рассматриваемой банковской гарантии:

«Способ обеспечения исполнения контракта, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ 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 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ».

Названный пункт Информационной карты электронного аукциона дублирует требования части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе в части срока действия банковской гарантии.

Комиссией принято во внимание, что заявитель на рассмотрение жалобы не явился, доказательств, подтверждающих, что обжалуемые положения Проекта контракта повлияли (могли повлиять) на результаты электронного аукциона (в частности, ограничили число участников закупки либо не позволили заявителю направить свою заявку на участие в электронном аукционе) не представил. В аукционе приняли участие путем подачи ценовых предложений два участника закупки, по результатам проведения электронного аукциона снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 4,5 % (37 332 610,78 руб.).

С учетом изложенного довод жалобы признан Комиссией необоснованным.

2) Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

В силу пункта 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в том числе в случае, если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта;

Пунктом 12.2 Проекта контракта (Раздел 3 документации об электронном аукционе) установлено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом о контрактной системе.

Комиссия Управления обращает внимание на то, что обязательные для включения в проект контракта условия приведены в статье 34 Закона о контрактной системе. Названная статья не предусматривает обязанности включать в проект контракта все поименованные в законе возможные случаи изменения существенных условий контракта.

На основании изложенного рассматриваемый довод жалобы признается Комиссией необоснованным.

3) Частью 9 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении

судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» указано, что в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер. Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

В Обзоре по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) № 1 (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 21.04.2020) определено, что признание распространения новой коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы не может быть универсальным для всех категорий должников, независимо от типа их деятельности, условий ее осуществления, в том числе региона, в котором действует организация, в силу чего существование обстоятельств непреодолимой силы должно быть установлено с учетом обстоятельств конкретного дела (в том числе срока исполнения обязательства, характера неисполненного обязательства, разумности и добросовестности действий должника и т.д.).

Согласно письму Минфина России № 24-06-05/26578, МЧС России № 219-АГ-70, ФАС России № МЕ/28039/20 от 03.04.2020, распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, по мнению Минфина России, МЧС России, ФАС России носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем, является обстоятельством непреодолимой силы.

В случае если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, в том числе в связи с мерами, принятыми в Российской Федерации и (или) в иностранных государствах в целях предотвращения такого распространения, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе ссылаться на такие обстоятельства как на основание, освобождающее его от уплаты неустойки (штрафа, пени) по направленному заказчиком в соответствии с частью 6 статьи 34 Закона № 44-ФЗ требованию об уплате таких неустоек.

В соответствии с частью 65 статьи 112 Закона о контрактной системе в 2020 году по соглашению сторон допускается изменение срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона), и (или) размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, а также в иных случаях, установленных Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное настоящей частью изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации.

Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации (за исключением случая изменения размера аванса в соответствии с настоящей частью) при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если предусмотренное настоящей частью изменение влечет возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и требование обеспечения исполнения контракта было установлено в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона при определении поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом:

1) размер обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона;

2) возврат ранее предоставленной заказчику банковской гарантии заказчиком гаранту, предоставившему указанную банковскую гарантию, не осуществляется, взыскание по ней не производится (если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем предоставления новой банковской гарантии);

3) если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем внесения денежных средств:

а) в случае увеличения в соответствии с настоящей частью цены контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере, пропорциональном стоимости новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя);

б) в случае уменьшения в соответствии с настоящей частью цены контракта заказчик возвращает поставщику (подрядчику, исполнителю) денежные средства, внесенные на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, в размере, пропорциональном размеру такого уменьшения цены контракта;

в) в случае изменения срока исполнения контракта в соответствии с частью 27 статьи 34 настоящего Федерального закона определяется новый срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

Государственным или муниципальным заказчиком как получателем бюджетных средств предусмотренное настоящей частью изменение может быть осуществлено в пределах доведенных в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации лимитов бюджетных обязательств на срок исполнения контракта.

Учитывая, что условия, обязательные для включения в проект контракта, приведены в статье 34 Закона о контрактной системе, возможность применения сторонами части 9 статьи 34, а также части 65 статьи 112 Закона о контрактной системе не

ставится в зависимость от наличия или отсутствия перечисленных выше условий в контракте, в связи с чем Комиссия Управления полагает, что настоящий довод жалобы не нашел своего подтверждения.

Оценив материалы дела, выслушав доводы и объяснения сторон, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СТРОЙРЕСУРС» на положения документации об электронном аукционе «Реконструкция здания муниципального учреждения культуры «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области» (извещение № 0155300000520000032 от 22.07.2020, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), проводимом уполномоченным органом – администрацией Лунинского района Пензенской области для нужд заказчика – МУК «Межпоселенческий центральный районный дом культуры Лунинского района Пензенской области», необоснованной.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

<...>