РЕШЕНИЕ

«24» марта 2020 года

Резолютивная часть решения оглашена «19» марта 2020г.

Решение изготовлено в полном объеме «24» марта 2020г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: <…> - заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;

Членов комиссии: <…> - начальника отдела контроля в сфере закупок;

<…> - главного специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

при участии:

- <…> - представителя заказчика, по доверенности,

рассмотрев дело № 042/06/96-347/2020, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – ФКУ «Колония - поселения №2 Главное управление Федеральной службы исполнения наказаний по Кемеровской области-Кузбассу» законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0339100000520000001 «Бурение водозаборной скважины», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями п.п «б» п.2 ч.3 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

13.03.2020г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по

Кемеровской области поступила жалоба ООО «Эксперт Закупок» (вх. 1374э от 13.03.2020) на действия заказчика – ФКУ «Колония - поселения №2 Главное управление Федеральной службы исполнения наказаний по Кемеровской области-Кузбассу» при проведении электронного аукциона № 0339100000520000001 «Бурение водозаборной скважины».

По мнению заявителя, аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системе.

В процессе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

05.03.2020г. в единой информационной системе в сфере закупок заказчиком – ФКУ «Колония - поселения №2 Главное управление Федеральной службы исполнения наказаний по Кемеровской области-Кузбассу» были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0339100000520000001 «Бурение водозаборной скважины» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта – 3 216 666,67 рублей.

Согласно требованиям части 1 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ 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, обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона.

Согласно требованиям части 4 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ требования к гарантии качества товара, работы, услуги, а также требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара (далее - гарантийные обязательства), к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости. В случае определения поставщика машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также к осуществлению монтажа и наладки товара, если это предусмотрено технической документацией на товар. В случае определения поставщика новых машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к предоставлению гарантии производителя и (или) поставщика данного товара и к сроку действия такой гарантии. Предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром.

В пункте 8.2 Проекта контракта указано, что гарантийный срок выполненных работ составляет 3 (три) года, со дня подписания акта приемки выполненных работ (услуг).

Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что заказчиком нарушены

требования части 1 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ, поскольку заказчиком не установлено требование обеспечения гарантийных обязательств.

Согласно части 13 статьи 34 ФЗ № 44 ФЗ в контракт включаются обязательные условия:

1) о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 настоящего Федерального закона, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона требований к их предоставлению.

Согласно части 8 статьи 30 ФЗ №44-ФЗ в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона.

Данная закупка проводить среди субъектов малого предпринимательства.

Заказчиком же в 3.4 Проекта контракта установлено: Оплата по Контракту осуществляется в рублях Российской Федерации в безналичном порядке в форме платежных поручений путем перечисления Государственным заказчиком выделенных на 2020 год из федерального бюджета денежных средств на расчетный счет Исполнителя, указанный в разделе 15 Контракта.

Оплата выполненных работ (оказанных услуг) в адрес Государственного заказчика, производится по главе 320 раздел (подраздел) 0305 целевой статье 4230190049 виду расхода 244, по факту приемки выполненных работ (оказанных услуг) после доведения предельного объема финансирования, на основании правильно оформленных документов на оплату, указанных в п. 7.5.1. Контракта в течение 30 календарных дней с даты подписания Государственным заказчиком документа о приемке выполненных работ (оказанных услуг) (приложение №3).

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 8 статьи 30 ФЗ № 44-ФЗ

Согласно требованиям части 27 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96 настоящего Федерального закона. При этом срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) таких денежных средств не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона, такой срок не должен превышать пятнадцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

В п.4.5 Проекта контракта Заказчиком установлено: «денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения Контракта, возвращаются Исполнителю в течение 30 (тридцати) дней после надлежащего исполнения сторонами своих обязательств по настоящему Контракту».

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 27 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно части 6 статьи 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.

Заказчиком в Информационной карте к аукциону установлено, что обеспечение составляем 5% от начальной (максимальной) цены контракта (договора):

Пункт 7.1.3	Обеспечение исполнения контракта (устанавливается в соответствии со ст. 96 Закона)
Размер обеспечения исполнения Государственного контракта – 5% от начальной цены Государственного контракта или 160 833,33 (сто шестьдесят тысяч восемьсот тридцать три) рубля 33 копейки. .	

В проекте контракта заказчиком установлено:

«4.2. Размер обеспечения исполнения Государственного контракта составляет 5% от начальной максимальной цены Государственного контракта и составляет 160 833,33 (сто шестьдесят тысяч восемьсот тридцать три) рубля 33 копейки и обеспечивает следующие обязательства: выполнение обязательств, установленных разделами 1, 2, 5, 7, 8, 9 настоящего Государственного контракта.

С учетом требований части 6 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ размер обеспечения исполнения контракта устанавливается от цены, по которой в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт.

Поскольку заказчиком размер обеспечения исполнения контракта был установлен в размере 5 % от начальной (максимальной) цены контракта (договора), заказчиком нарушены требования части 6 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019г. №1011 были внесены изменения в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017г. №1042.

Постановлением Правительства от 2 августа 2019 г. № 1011 «О внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042» слова "в виде фиксированной суммы" исключены.

В пункте 9.3 Проекта контракта заказчиком установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем (подрядчиком, поставщиком) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной

суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 1000 рублей».

В пункте 9.4 Проекта контракта заказчиком установлено: «За каждый факт неисполнения Государственным заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Государственным контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 1000 рублей»

В пункте 9.5 Проекта контракта Заказчиком установлено: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем (подрядчиком, поставщиком) обязательств, предусмотренных Государственным 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 (Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 №1042):

а) 10% от цены Контракта, что составляет _____.

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

В соответствии с изменениями в пункте 12 Правил определения размера штрафа, слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменены словами «начисленных штрафов».

Заказчиком в Проекте контракта в пункте 9.7 установлено: «Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение исполнителем (подрядчиком, поставщиком) обязательств, предусмотренных Государственным контрактом, не может превышать цену Государственного контракта.

В пункте 9.8 Проекта контракта заказчиком установлено: «Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за ненадлежащее исполнение Государственным заказчиком обязательств, предусмотренных Государственным контрактом, не может превышать цену Государственного контракта.

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Также, пп. е) п. 2 Постановления Правительства от 2 августа 2019 г. № 1011 «О внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042» установлено подпункты "а" и "б" изложить в следующей редакции:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

Также, пп. д) п. 4 Постановления Правительства от 2 августа 2019 г. № 1011 «О внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042» установлено, что пункт 4 изложить в следующей редакции:

4. 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.

Поскольку в Проекте контракта отсутствуют данные пункты, заказчиком нарушены требования части 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно требованиям части 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

Заказчиком в пункте 9.6 проекта контракта установлено следующее: «Пеня

начисляется за каждый день просрочки исполнения исполнителем (подрядчиком, поставщиком) обязательства, предусмотренного Государственным контрактом, в размере не менее одной трехсотой, действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Банка России от цены Государственного контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Государственным контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям пункта 3 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Поскольку в пункте 4.1.2 Информационной карты аукционной документации заказчиком не указано время окончания подачи заявок, нарушены требования пункта 3 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно части 2 статьи 37 ФЗ №44-ФЗ 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, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Вместе с тем пунктом 7.4.2 аукционной документации установлено: «Если при проведении электронного аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, в полтора раза превышающем размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации об электронном аукционе, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), либо информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с пунктом 7.4.3 настоящей инструкции».

Таким образом, заказчиком нарушена часть 2 статьи 37 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Вместе с тем пунктом 2.3.3 аукционной документации установлено:

Пункт 2.3.3. Порядок предоставления разъяснений документации об электронном аукционе	Участник закупки вправе направить не более трех запросов о разъяснении положений документации об электронном аукционе оператору электронной площадки www.roseltorg.ru не позднее «___» _____ 2020г. В течение двух дней с момента поступления запроса заказчику разъяснения документации об электронном аукционе будут размещены в единой информационной системе Дата начала подачи запросов о разъяснении положений документации об электронном аукционе: «___» _____ 2020г.

Таким образом, заказчиком нарушены требования пункта 11 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эксперт Закупок» на действия заказчика – ФКУ «Колония - поселения №2 Главное управление Федеральной службы исполнения наказаний по Кемеровской области-Кузбассу» при проведении электронного аукциона № 0339100000520000001 «Бурение водозаборной скважины» обоснованной.

2. Признать заказчика - ФКУ «Колония - поселения №2 Главное управление Федеральной службы исполнения наказаний по Кемеровской области-Кузбассу» нарушившим требование части 1 статьи 96, части 8 статьи 30, пункта 27 статьи 34, части 6 статьи 96, части 8 статьи 34, части 7 статьи 34, пункта 3 части 1 статьи 64, части 2 статьи 37, пункта 11 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

3. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела № 042/06/63-105/2020 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со

дня его вынесения.

Председатель комиссии: <…>

Члены комиссии: <…>

<…>