

Дело № 243мз-20

029/06/64-595/2020

Заказчик :

МУ «Управление муниципального имущества, строительства и городского хозяйства администрации Мирного»

164170, г. Мирный Архангельской области, ул. Ленина, 33,

E-mail: VIKSOL@list.ru

Оператор электронной площадки:

АО «Единая электронная торговая площадка»

117312, г. Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

E-mail: info@roseltorg.ru

Заявитель:

ООО "СТРОЙРЕСУРС"

603000, Нижний Новгород, Дальняя улица, д.8, пом.п26/2 ком.5

E-mail: s-res52@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

25 мая 2020 года г. Архангельск

На основании Указов Президента Российской Федерации от 25.03.2020 г. N 206 "Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней", от 02.04.2020 г. N 239 "О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением коронавирусной инфекции (COVID-19)", руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 г. N ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков",

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Короткова И.Ю. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Малышева О.С. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок.

Иванова С.С. – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;
Чирова Л.А. – Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Соловьева В.В. (доверенность от 20.05.2020);

Заявитель уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

18 мая 2020 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ООО "СТРОЙРЕСУРС" (далее – Заявитель) на действия заказчика – МУ «Управление муниципального имущества, строительства и городского хозяйства администрации Мирного» (далее – Заказчик), при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на оказание услуг по ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов г. Мирный Архангельской области (извещение №0324300070820000018).

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика в связи с утверждением документации об аукционе несоответствующей ФЗ «О контрактной системе».

Заказчик направил письменные пояснения по жалобе в адрес Архангельского УФАС России письмами от 21.05.2020 №№ 886/0, 883/0.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

11.05.2020 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение №0324300070820000018 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта на оказание услуг по ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов г. Мирный Архангельской области (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 11 574 668,00 рублей.

Оператор электронной площадки – АО «Единая электронная торговая площадка».

1. Заявитель в своей жалобе указал на то, что Заказчиком не предусмотрена возможность предоставления участником закупки банковской гарантии в качестве обеспечения заявки.

Согласно части 1 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе» заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах при условии, что начальная (максимальная) цена контракта превышает пять миллионов рублей, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.

В соответствии с частью 2 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе» обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки.

В силу части 3 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе» в конкурсной документации, документации об аукционе заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок в соответствии с указанным Федеральным законом и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с данным Федеральным законом).

В пункте 10 «Размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в электронном аукционе» раздела I «Общие положения» документации об аукционе Заказчиком установлено следующее:

«1. Размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе – 1 % начальной (максимальной) цены контракта

2. Денежные средства, предназначенные для обеспечения заявок, вносятся участниками закупок на специальные счета, открытые ими в банках, перечень которых устанавливается Правительством Российской Федерации (далее – специальный счет).

3. Обеспечение заявки на участие в электронном аукционе осуществляется путем блокирования денежных средств при наличии на специальном счете участника закупки незаблокированных денежных средств в размере, предусмотренном документацией об электронном аукционе.

4. Подачей заявки на участие в электронном аукционе участник закупки выражает согласие на блокирование денежных средств, находящихся на его специальном счете в размере обеспечения соответствующей заявки.

5. Требование об обеспечении заявки на участие в электронном аукционе в равной мере относится ко всем участникам закупки, за исключением казенных учреждений, которые не предоставляют обеспечение подаваемых ими заявок на участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Согласно пункту 7 статьи 42 ФЗ «О контрактной системе» заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено указанным Федеральным законом. В

извещении об осуществлении закупки должна содержаться, информация о размере и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с данным Федеральным законом).

Вместе с тем, Комиссия установила, что в извещении о проведении электронного аукциона №0324300070820000017 в части сведений об обеспечении заявки на участие в закупке, заказчиком установлены размер обеспечения заявки: 106 353.84 рубля, а также порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения, а именно: «Денежные средства, предназначенные для обеспечения заявок, вносятся участниками закупок на специальные счета, открытые ими в банках, перечень которых устанавливается Правительством Российской Федерации».

Следовательно, Заказчик установил в извещении и в документации об аукционе требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в аукционе только путем внесения денежных средств, что не соответствует нормам законодательства о контрактной системе.

Таким образом, в действиях Заказчика выявлено нарушение части 2 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частями 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

2. По мнению Заявителя, положения пункта 12.8 проекта контракта установлены не в соответствии с действующей редакцией Правил определения размера штрафа, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 №1042, а именно: указаны слова «...в виде фиксированной суммы в размере 5000 рублей».

Частью 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно части 5 статьи 34 ФЗ «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.

Частью 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что 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.

В соответствии со статьей 34 ФЗ «О контрактной системе» постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 года № 1042 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 6 Правил 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 пункте 9 Правил указано, что 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)...

Согласно разделу 12 «Ответственность сторон» проекта контракта установлены следующие положения:

«12.4. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом. Размер штрафа устанавливается в соответствии с Правилами ... в виде фиксированной суммы в размере 5000 рублей.

12.8. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательства, предусмотренного Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в Контракте таких

обязательств) в соответствии с Правилами в виде фиксированной суммы в размере 5000 рублей».

Использование в пунктах 12.4 и 12.8 проекта контракта фразы «в виде фиксированной суммы в размере 5000 рублей», никак не повлияло на определение размера штрафа, так как число 5000 является фиксированным и размер штрафа прописан точно в соответствии с Правилами. Данное условие в проекте контракта не могло привести к неправомерному ограничению количества участников закупки или повлиять на решение об участии в закупке.

Таким образом данный довод не нашел своего подтверждения.

3. По мнению Заявителя, положения пунктов 12.9, 12.10 проекта контракта установлены не в соответствии с действующей редакцией Правил определения размера штрафа, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 №1042, а именно: указаны слова «...начисленной неустойки (штрафов, пени)...».

Частью 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно части 5 статьи 34 ФЗ «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.

Частью 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что 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.

В соответствии со статьей 34 ФЗ «О контрактной системе» постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 года № 1042 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств,

предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее - Правила).

Пунктом 11 Правил определено, что общая сумма начисленных штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

В пункте 12 Правил указано, что общая сумма начисленных штрафов за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Следовательно, исходя из вышеуказанных положений статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» и пунктов 11, 12 Правил, указанные пункты Правил фактически ограничивают предельные суммы начисляемых в ходе исполнения контракта штрафов (а не неустойки в виде штрафов и пеней) ценой контракта.

Однако в пунктах 12.9 и 12.10 проекта контракта указано, что общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком и Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Следовательно, положения пунктов 12.9 и 12.10 проекта контракта противоречат Правилам и ФЗ «О контрактной системе».

Таким образом, в действиях Заказчика выявлено нарушение частей 5 и 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

По результатам внеплановой проверки Комиссией Архангельского УФАС России установлено следующее.

Согласно части 13.1. статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 указанного Федерального закона, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, случая, указанного в части 8 статьи 30 указанного Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Частью 8 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 указанной 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 указанного Федерального закона.

В извещении в разделе «Ограничения» указано, что закупка проводится у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

В пункте 26 раздела I «Общие сведения» документации об аукционе установлены ограничения участия в определении исполнителя в соответствии со статьей 30 ФЗ «О контрактной системе».

Пунктом 5.10 проекта контракта установлено, что «Расчет за оказанные Услуги производится Заказчиком в течение 15 рабочих дней со дня выставления счета (счета-фактуры)».

Исходя из вышеизложенного, Заказчиком в проекте контракта документации об аукционе определен срок оплаты выполненной работы не в соответствии с частью 8 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе».

Таким образом, Заказчиком нарушена часть 8 статьи 30 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "СТРОЙРЕСУРС" обоснованной в части первого и третьего доводов.
2. Признать Заказчика - МУ «Управление муниципального имущества, строительства и городского хозяйства администрации Мирного», нарушившим часть 8 статьи 30, части 5 и 8 статьи 34, часть 2 статьи 44 ФЗ «О контрактной системе».
3. Заказчику, оператору электронной площадки - АО «Единая электронная торговая площадка» (далее – Оператор электронной площадки) выдать предписание об устранении выявленных нарушений ФЗ «О контрактной системе».

***Примечание.** Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии И.Ю. Короткова

Члены Комиссии Л.А. Чирова

О.С. Малышева