

РЕШЕНИЕ №048/06/105-645/19

«02» сентября 2019 года
Липецк

Г.

Резолютивная часть решения оглашена 02.09.2019.

Решение в полном объеме изготовлено 03.09.2019.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России)

рассмотрев жалобу ООО «Монолит» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту здания муниципального бюджетного учреждения культуры «Чернавский поселенческий Центр культуры и досуга» Измалковского муниципального района Липецкой области» (реестровый номер 0346300134919000005) (далее- электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В Липецкое УФАС России 26.08.2019 поступила жалоба ООО «Монолит» на положения документации об электронном аукционе.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 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) и подана в срок, установленный ст.105 Закона о контрактной системе. В связи с этим жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> в разделе «жалобы».

Заявитель, надлежащим образом уведомленный о месте и времени рассмотрения жалобы, на рассмотрение жалобы своих

представителей не направил.

На заседании Комиссии велась аудиозапись.

В жалобе заявителя указано, что заказчиком допущены нарушения закона:

1) В проекте контракта ненадлежащим образом установлено условие об ответственности подрядчика;

2) В проекте контракта, в нарушение требований п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе, отсутствуют обязательные условия;

3) Установлено неправомерное требование к сроку действия банковской гарантии.

Представитель заказчика жалобу заявителя считает обоснованной.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами, заслушав мнение представителя заказчика, а также проведя внеплановую проверку в соответствии со ст. 99 Закона о контрактной системе и на основании Приказа Липецкого УФАС России от 27.08.2019 №404, Комиссия установила следующее.

Документация об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту здания муниципального бюджетного учреждения культуры «Чернавский поселенческий Центр культуры и досуга» Измалковского муниципального района Липецкой области» (реестровый номер 0346300134919000005) и извещение размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Объектом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту здания муниципального бюджетного учреждения культуры «Чернавский поселенческий Центр культуры и досуга» Измалковского муниципального района Липецкой области».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 10 799 400,00 руб.

Рассмотрев довод жалобы заявителя о том, что в проекте контракта ненадлежащим образом установлено условие об ответственности подрядчика, Комиссия Липецкого УФАС России признает его обоснованным, ввиду следующего.

В соответствии с положениями ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе, заказчик обязан приложить к документации об электронном аукционе проект контракта. При этом, по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В 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.

А 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.

Согласно ч.8 ст.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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 утверждены Правила 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Правила).

При этом, пунктом 4 Правил установлено, что 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.

Однако, как установлено Комиссией Липецкого УФАС России, п.9.3.3 проекта контракта содержит следующие условия: «9.3.3. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства, если таковое установлено), предусмотренных настоящим контрактом, размер штрафа устанавливается в размере трех процентов цены контракта (этапа) (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 9.3.4, 9.3.5 настоящего контракта)».

Таким образом, условие об ответственности подрядчика установлено в проекте контракта без учета п.4 Правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N1042, и ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе, что нарушает требования ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

Рассмотрев довод жалобы заявителя о том, что в проекте

контракта, в нарушение требований п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе, отсутствуют обязательные условия, Комиссия Липецкого УФАС России признает его обоснованным, ввиду следующего.

Как было вышеизложено, ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

При этом, согласно п.2 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе, в контракт включаются обязательные условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Проанализировав проект контракта, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что заказчиком вышеуказанное условие в нем установлено не было, что привело к нарушению ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

Рассмотрев довод жалобы заявителя о том, что заказчиком было установлено неправомерное требование к сроку действия банковской гарантии, Комиссия Липецкого УФАС России признает его обоснованным, ввиду следующего.

Согласно п.8 ч.1 ст.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.

При этом, согласно 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.

Кроме того, в соответствии с ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе, к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Проанализировав проект муниципального контракта, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что п.8.3.1 содержит следующее требование: «Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц», несоответствующее ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе и нарушающее ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, при проведении внеплановой проверки в соответствии со ст.99 Закона о контрактной системе, Комиссией Липецкого УФАС России установлено в действиях заказчика нарушения п.2 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, которые заключаются в следующем.

1. В соответствии с 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.

При этом, согласно ч.3.1 ст.66 Закона о контрактной системе, первая часть заявки на участие в электронном аукционе в случае включения

в документацию о закупке в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 настоящего Федерального закона проектной документации должна содержать исключительно согласие участника закупки на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе (такое согласие дается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Как было установлено, заказчиком соблюдены требования п.8 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.

Следовательно, из вышеуказанной нормы Закона о контрактной системе следует, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать исключительно согласие участника закупки на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе (такое согласие дается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Вместе с тем, проанализировав аукционную документацию, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что п.32.1 раздела 15 информационной карты участника закупки содержит следующее требование к составу первой части заявки. Так, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

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.

Таким образом, требования к составу первой части заявки на участие в электронном аукционе установлены заказчиком с нарушением п.2 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

2. 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.

При этом, частью 5 статьи 66 Закона о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень документов, содержащийся во второй части заявки на участие в электронном аукционе.

Так, согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

А согласно части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 или 3.1 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Однако, как установлено Комиссией Липецкого УФАС России, в соответствии с пунктом п.33.1 раздела 15 информационной карты

участника закупки, вторая часть заявки должна содержать, в том числе: документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 и 2.1 ст. 31 (при наличии таких требований) Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, или копии этих документов.

Таким образом, установленное заказчиком в документации об электронном аукционе излишнее требование к составу второй части заявки участника закупки, а именно: предоставление документов, подтверждающих соответствие участника аукциона требованиям, установленным частью 2 и 2.1 ст. 31 Закона о контрактной системе, не соответствует требованиям части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и нарушает п.2 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что данные нарушения не повлияли на результат закупки.

Установленные нарушения Закона о контрактной системе содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст.99, ст.106 Закона 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, Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Монолит» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту здания муниципального бюджетного учреждения культуры «Чернавский поселенческий Центр культуры и досуга» Измалковского

муниципального района Липецкой области» (реестровый номер 0346300134919000005) обоснованной.

2. Признать в действиях **заказчика** нарушения п.2 ч.1 , ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

4 . Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.