

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

ООО «Перспектива»

Дело № 10-К-2019

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 11 февраля 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 13 февраля 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 12.01.2017 № 4 в составе:

<...>

в присутствии от заказчика – администрации Красночетайского района Чувашской Республики - <...>

в отсутствие представителя заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Перспектива», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – ООО «Перспектива») на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона на содержание автомобильных дорог на территории Красночетайского района Чувашской Республики (изв. № 0115300021819000001) в соответствии с 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),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 05.02.2019 обратилось ООО «Перспектива» с жалобой на положения аукционной документации Заказчика – администрации Красночетайского района Чувашской Республики при проведении электронного аукциона на содержание автомобильных дорог на территории Красночетайского района Чувашской Республики (изв. № 0115300021819000001).

Заявитель считает, что положения аукционной документации нарушают требования законодательства о контрактной системе, в связи с тем, что:

- в пунктах 5.4 и 5.7 проекта контракта установленный размер штрафов не предусматривает всех пороговых значений цены контракта, который входит в начальную (максимальную) цену контракта;

- в пункте 8.3 проекта контракта Заказчиком необоснованно установлено требование о предоставлении оригинала банковской гарантии;

- в извещении о проведении электронного аукциона Заказчиком одновременно установлены преимущества субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям и ограничения для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, что противоречит статье 30 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, ООО «Перспектива» просит рассмотреть жалобу по существу, признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

Представитель Заказчика указал на отсутствие противоречий аукционной документации Закону о контрактной системе, считает, что доводы Заявителя не указывают на нарушения Закона о контрактной системе и не свидетельствуют об ограничении количества участников закупки. Просил признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установила следующее.

Заказчиком объявленного аукциона является администрация Красночетайского района Чувашской Республики.

22.01.2019 в 09 час. 19 мин. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0115300021819000001 о проведении электронного аукциона на содержание автомобильных дорог на территории Красночетайского района Чувашской Республики, с начальной (максимальной) ценой контракта 8 773 366, 00 руб.

Частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе установлено, что под аукционом в электронной форме (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.

По доводу Заявителя о том, что в пунктах 5.4 и 5.7 проекта контракта установленный размер штрафов, не предусматривает всех пороговых значений цены контракта, который входит в начальную (максимальную) цену контракта, Комиссия установила следующее.

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 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 ставки рефинансирования 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 виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (часть 5 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 виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

В целях реализации требований статьи 34 Закона о контрактной системе Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 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 6](#) Правил установлено, что 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 виде фиксированной суммы, определяемой 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.

В силу [пункта 9](#) Правил за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением

просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой 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 5.4 проекта контракта за каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей, что составляет _____ руб. (пункт 5.7 проекта контракта).

Таким образом, Заказчиком установлены размеры штрафов для сторон исключительно для цены контракта, не превышающей 3 млн. рублей (включительно), при одновременном отсутствии установления размеров штрафов для сторон в случае цены контракта более 3 миллионов рублей.

При этом Комиссия учитывает, что согласно части 4 статьи 24 Закона о контрактной системе под аукционом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший

наименьшую цену контракта.

Поскольку на момент формирования Заказчиком документации об аукционе предполагаемая цена контракта не может быть известна сторонам, а также учитывая вариативность установленных законодателем размеров штрафов для сторон контракта в зависимости от окончательной цены контракта, проект контракта Заказчика не может содержать одну конкретную фиксированную сумму штрафов, а должен учитывать все возможные варианты цены контракта, необходимые для расчета вышеуказанных штрафов.

На основании изложенного, Комиссия признает довод Заявителя обоснованным, а в действиях Заказчика признает нарушение требований частей 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

По доводу заявителя об установлении Заказчиком в проекте контракта необоснованного требования по предоставлению оригинала банковской гарантии, Комиссия Чувашского УФАС России установила следующее.

Согласно пункту 8.3 проекта контракта, в случае, если Подрядчик в качестве обеспечения исполнения Контракта выбрал банковскую гарантию и по истечении пяти дней с момента заключения Контракта не предоставил оригинал банковской гарантии, Подрядчик уплачивает Заказчику неустойку в размере 1% от цены Контракта за каждый день просрочки исполнения обязательства, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства, до момента надлежащего исполнения обязательства.

Требования к банковской гарантии установлены статьей 45 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, частью 1 статьи 45 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских

гарантий;

2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;

3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно части 8 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом, или в качестве обеспечения исполнения контракта, информация о ней и документы, предусмотренные частью 9 настоящей статьи, должны быть включены в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе, за исключением банковских гарантий, указанных в части 8.1 настоящей статьи. Такие информация и документы должны быть подписаны усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка. В течение одного рабочего дня после включения такой информации и документов в реестр банковских гарантий банк направляет принципалу выписку из реестра банковских гарантий.

Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 N 1005 утверждены Правила ведения и размещения в единой информационной системе в сфере закупок реестра банковских гарантий (далее - Правила).

Пунктом 2 Правил предусмотрено, что в реестр включаются банковские гарантии, которые выданы банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

В соответствии с пунктом 4 Правил в реестр включаются информация и документы, указанные в части 9 статьи 45 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", а также:

- а) наименование, местонахождение заказчика, являющегося бенефициаром, идентификационный номер налогоплательщика;
- б) копия документа о внесении изменений в условия банковской гарантии (при наличии);
- в) идентификационный код закупки;
- г) сведения об отказе заказчика в принятии банковской гарантии (при наличии);
- д) иная информация, предусмотренная настоящими Правилами.

При этом, согласно пункту 8 Правил информация и документы, указанные в подпунктах "а" - "в" пункта 4 настоящих Правил, подписываются электронной подписью, вид которой предусмотрен Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", лица, имеющего право действовать от имени банка.

Из дополнительных требований следует, что банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен Законом о контрактной системе, лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством и статьей 45 Закона о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

При этом, в соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе документ, подтверждающий обеспечение исполнения контракта, предоставляется победителем закупки в момент подписания проекта контракта усиленной электронной подписью на электронной площадке.

Следовательно, требование о предоставлении оригинала банковской гарантии не соответствует требованиям действующего законодательства о контрактной системе, а также положениям Постановления № 1005.

Таким образом, Комиссия признает довод ООО «Перспектива» обоснованным, а в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Довод заявителя об установлении в извещении о проведении электронного аукциона одновременно преимуществ субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям и ограничения для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, Комиссия признает необоснованным в силу следующего.

Согласно части 3 статьи 30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

В силу части 4 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено данным законом, в том числе, информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Исходя из пунктов 3, 4 части 4 статьи 27 Закона о контрактной системе, преимущества в соответствии со статьями 28 - 30 Закона о контрактной системе предоставляются при осуществлении закупок субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям.

Таким образом, исходя из указанных норм Закона о контрактной системе закупка среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций является как ограничением, так и преимуществом для указанной категории участников закупки.

Комиссией Чувашского УФАС России установлено, что Заказчиком в извещении об осуществлении закупки установлено ограничение в

отношении участников закупок, согласно которому участниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства или социально ориентированные некоммерческие организации.

Одновременно в извещении об осуществлении закупки установлено преимущество субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Таким образом, Заказчик при указании в извещении об осуществлении закупки преимуществ для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций обоснованно и правомерно руководствовался пунктами 3, 4 части 4 статьи 27 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми преимущества, изложенные в статьях 28 - 30 Закона о контрактной системе, предоставляются при осуществлении закупок для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, а также статьей 42 Закона о контрактной, в соответствии с которой должна содержаться информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе по результатам рассмотрения жалобы по существу контрольный орган в сфере закупок принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и при необходимости о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, предусмотренного пунктом 2 части 22 статьи 99 настоящего Федерального закона, о совершении иных действий, предусмотренных [частью 22 статьи 99](#) настоящего Федерального закона.

С учетом установленных обстоятельств, Комиссия признает жалобу ООО «Перспектива» обоснованной в части доводов установления в пунктах 5.4 и 5.7 проекта контракта размеров штрафов, не предусматривающих всех пороговых значений цены контракта, которые входят в начальную (максимальную) цену контракта, а также необоснованного требования по предоставлению оригинала банковской гарантии и признает в действиях заказчика нарушение частей 5, 8 статьи 34, части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе.

В целях устранения допущенного нарушения Комиссия Чувашского УФАС России считает необходимым выдать Заказчику предписание

об устранении выявленного нарушения.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона на содержание автомобильных дорог на территории Красночетайского района Чувашской Республики (изв. № 0115300021819000001) обоснованной в части доводов установления в пунктах 5.4 и 5.7 проекта контракта размеров штрафов, не предусматривающих всех пороговых значений цены контракта, которые входят в начальную (максимальную) цену контракта, а также необоснованного требования по предоставлению оригинала банковской гарантии;
2. Признать заказчика – администрацию Красночетайского района Чувашской Республики нарушившим часть 5, 8 статьи 34, часть 1 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
3. Выдать Заказчику - администрации Красночетайского района Чувашской Республики предписание об устранении выявленных нарушений.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>