РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

ООО «Монолит»

Дело № 021/06/64-584/2019
г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 10 сентября 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 12 сентября 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 приказа Чувашского УФАС России от 12.01.2017 № 4 в составе:

<…>

в присутствии от уполномоченного учреждения - МКУ "Центр финансового обеспечения муниципальных учреждений города Шумерля Чувашской Республики" – <…>

в отсутствие представителей от:

заказчика - МАУ ДО "Детская школа искусств №1" г. Шумерля, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения жалобы,

заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Монолит», надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Монолит» (далее – ООО «Монолит») на положения аукционной документации заказчика, уполномоченного учреждения при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания Муниципального автономного учреждения дополнительного образования "Детская школа искусств №1" г. Шумерля Чувашской Республики, расположенного по адресу: Чувашская Республика - Чувашия, город Шумерля, ул. Урукова, дом 29 (изв. № 0815300003419000084) 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 03.09.2019 обратилось ООО «Монолит» с жалобой на положения аукционной документации заказчика – муниципального автономного учреждения дополнительного образования "Детская школа искусств №1" г. Шумерля, уполномоченного учреждения – МКУ "Центр финансового обеспечения муниципальных учреждений города Шумерля Чувашской Республики" при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания Муниципального автономного учреждения дополнительного образования "Детская школа искусств №1" г. Шумерля Чувашской Республики, расположенного по адресу: Чувашская Республика - Чувашия, город Шумерля, ул. Урукова, дом 29 (изв. № 0815300003419000084) (далее – Электронный аукцион).

В жалобе ООО «Монолит» указывает, что положения проекта контракта нарушают требования законодательства о контрактной системе, а именно:

- условие об обеспечении исполнения контракта, содержащееся в пункте 9.5 проекта контракта, не соответствует положениям части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе;

- размер штрафа, установленный пунктом 7.2 проекта контракта, противоречит требованиям, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042;

- условие о принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, определённом в пункте 10.13 проекта контракта, противоречит части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, ООО «Монолит» просит признать жалобу обоснованной, выдать заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.

ООО «Монолит», надлежащим образом извещенное о месте и времени рассмотрения жалобы, явку полномочных представителей в заседание Комиссии не обеспечило.

Представитель уполномоченного учреждения с доводами жалобы не согласилась, указала, что проект контракта не нарушает нормы Закона о контрактной системе. Просила 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 объявленной закупки является муниципальное автономное учреждение дополнительного образования "Детская школа искусств №1" г. Шумерля, уполномоченным учреждением выступило МКУ "Центр финансового обеспечения муниципальных учреждений города Шумерля Чувашской Республики".

27.08.2019 в 10 час. 43 мин. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru уполномоченным учреждением размещено извещение № 0815300003419000084 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания Муниципального автономного учреждения дополнительного образования "Детская школа искусств №1" г. Шумерля Чувашской Республики, расположенного по адресу: Чувашская Республика - Чувашия, город Шумерля, ул. Урукова, дом 29, с начальной (максимальной) ценой контракта 12 804 656,90 руб. Одновременно размещена документация об электронном аукционе.

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе 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.

Относительно довода заявителя о том, что то, что условие об обеспечении исполнения контракта, содержащееся в пункте 9.5 проекта контракта, не соответствует положениям части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, Комиссия установила следующее.

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

Пунктом 9.5 проекта контракта установлено, что Денежные средства, внесенные в качестве залога, в качестве способа обеспечения исполнения Контракта, возвращаются Подрядчику при условии надлежащего исполнения им всех своих обязательств по Контракту, за период с заключения Контракта до даты начала срока действия гарантийных

обязательств, в течение 15 (пятнадцати) дней с момента подписания Сторонами последнего акта о приемке работ.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

При этом согласно статье 334 Гражданского кодекса Российской Федерации в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмета залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя).

Согласно пункту 1 статьи 336 Гражданского кодекса Российской Федерации предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, за исключением имущества, на которое не допускается обращение взыскания, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Из изложенного следует, что часть 3 статьи 96 Закона о контрактной системе предусматривает обеспечение исполнения контракта в форме банковской гарантии или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, и не предусматривает обеспечение обязательств по контракту в виде залога.

Следовательно, довод заявителя Комиссия признает обоснованным, а действия заказчика нарушают требования части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

По доводу заявителя о том, что размер штрафа, установленный пунктом 7.2 проекта контракта, противоречит требованиям, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, Комиссия установила следующее.

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

Требования к проекту контракта установлены статьей 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены (часть 1 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 (часть 4 статьи 34 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 8 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.

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).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе Заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена

контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0815300003419000084 закупка объявлена среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Установлено, что Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019 № 1011 внесены изменения в Постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 , которые вступили в силу 14.08.2019

В соответствии с пунктом 4 Правил 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.

Вместе с тем, пунктом 7.2 проекта контракта установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, заключенным по результатам определения Подрядчика в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона № 44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, и составляет _____ (_____) рублей ___ копеек, что составляет ____% цены Контракта.

В соответствии с постановлением Правительства от 30 августа 2017 г. №1042 размер штрафа определяется в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем

закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом №44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном постановлением Правительства от 30 августа 2017 г. №1042, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, и составляет _____ (_____) рублей ___ копеек, что составляет ____% цены Контракта.

В соответствии с постановлением Правительства от 30 августа 2017 г. №1042 размер штрафа определяется в следующем порядке:

а) 10 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

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

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

Следовательно, заказчиком пункт 7.2 проекта контракта изложен без учета изменений, внесенных в пункт 4 Правил.

Таким образом, Комиссия соглашается с доводом заявителя и признает в действиях заказчика нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Довод заявителя о том, что условие о принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, определённом в пункте 10.13 проекта контракта, противоречит части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе, Комиссия признает необоснованным в силу следующего.

Согласно пункту 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Пунктом 10.13 проекта контракта определено, что заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Подрядчик не соответствует установленным документацией требованиям к участникам или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения Подрядчика.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Положение пункта 10.13 проекта контракта не противоречит требованиям пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, объектом закупки является выполнение работ, а не поставка товара.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии явку своего представителя не обеспечил, доказательств, подтверждающих, что вышеуказанные требования вводят участников закупки в заблуждение и влекут за собой ограничение количества участников закупки, не представил, в связи с чем, довод в отношении вышеуказанных показателей не нашел своего подтверждения.

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 «Монолит» обоснованной в части установления условия об обеспечении исполнения контракта, не в соответствии с положением части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, а также установления размера штрафа, без учета внесенных изменений в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, а в действиях заказчика нарушение части 8 статьи 34, части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и 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 «Монолит» на положения аукционной документации заказчика и уполномоченного учреждения при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания Муниципального автономного учреждения дополнительного образования "Детская школа искусств №1" г. Шумерля Чувашской Республики, расположенного по адресу: Чувашская Республика - Чувашия, город Шумерля, ул. Урукова, дом 29 (изв. № 0815300003419000084) обоснованной в части установления условия об обеспечении исполнения контракта, не в соответствии с положением части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, а также установления размера штрафа, без учета внесенных изменений в Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042;
2. Признать в действиях заказчика – МАУ ДО "Детская школа искусств №1" г. Шумерля нарушение части 8 статьи 34, части 3 статьи 96 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 - МАУ ДО "Детская школа искусств №1" г. Шумерля предписание об устранении выявленных нарушений.

Председатель Комиссии
<…>

Члены Комиссии
<…>

<…>

Примечание: Согласно части 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.