

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу №06/1284-15**  
**о нарушении законодательства**  
**Российской Федерации о контрактной системе**

23.12.2015

г. Симферополь

Резолютивная часть решения объявлена 23.12.2015

Решение изготовлено в полном объеме 28.12.2015

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения «Международный детский центр «Артек» (далее — Заказчик) С. Н. Мусаелянца (по доверенности), А. В. Косых (по доверенности), О. С. Петыш (по доверенности),

Директора общества с ограниченной ответственностью «СтроймонтажУрал-2000» (далее – Заявитель) В. В. Абраменко, –

рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении открытого конкурса на оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период разработки проектных решений и проведения строительно-монтажных работ по объектам Заказчика, рассмотрев представленные Заявителем и Заказчиком материалы, в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с изменениями (далее – Закон о контрактной системе) и в результате внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктом 3.31 Административного регламента 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, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированного в Минюсте РФ 27.02.2015 за регистрационным №36262 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя от 16.12.2015 №04/03 (вх. №1243/09 от 16.12.2015) на действия Заказчика при проведении открытого конкурса «Оказание услуг по исполнению функций технического заказчика на период разработки проектных решений и проведения

строительно-монтажных работ по объектам ФГБОУ «МДЦ «Артек» в 2016 году» (извещение № 0375100001215000372) (далее - Конкурс).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Единой комиссии Заказчика по обе опоздавшие заявки были допущены Заказчиком к участию и одна из них была признана победившей на открытом конкурсе признанию второй части заявки Заявителя несоответствующей требованиям, установленным в документации об Аукционе.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик и Единая комиссия действовали в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

Заседание Комиссии по рассмотрению жалобы назначено на 14:30 22.12.2015. По собственной инициативе Комиссии на основании пункта 3.33. Административного регламента от 19.11.2014 №727/14 в связи с выяснением обстоятельств, имеющих значение для принятия решения, в заседании Комиссии объявлен перерыв до 14:30 23.12.2015.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) – 23.11.2015;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – Конкурс;

3) начальная (максимальная) цена контракта – 124 991 863,00 российских рублей;

4) дата окончания подачи заявок: 14.12.2015, Дата и время вскрытия конвертов с заявками и (или) открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам: 14.12.2015 09:00, Дата рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе: 17.12.2015;

5) на участие в Конкурсе подано 4 заявки, допущены все.

1. По мнению Заявителя, Единая комиссия Заказчика нарушила требования статьи 51 Закона о контрактной системе при вскрытии конвертов, а именно, допустив две заявки к участию в Конкурсе, поданные с опозданием (в 09 часов 09 минут и 09 часов 10 минут, что зафиксировано в протоколе № 458 от 14.12.2015г.), размещенном на официальном сайте 15 декабря 2015 года, в .т.ч. одна из них была признана победившей в Конкурсе.

Порядок вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе определен статьей 52 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Закона о контрактной системе конкурсная комиссия вскрывает конверты с заявками на участие в открытом конкурсе и (или) открывает доступ к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе после наступления срока, указанного в конкурсной документации в качестве срока подачи заявок на участие в конкурсе. Конверты с заявками на участие в открытом конкурсе вскрываются, открывается доступ к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе публично во время, в месте, в порядке и в соответствии с процедурами, которые указаны в конкурсной документации. Вскрытие всех поступивших конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытие доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в таком конкурсе осуществляются в один день.

В силу части 2 данной статьи заказчик обязан предоставить возможность всем участникам открытого конкурса, подавшим заявки на участие в нем, или их представителям присутствовать при вскрытии конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и (или) открытии доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе. Заказчик признается исполнившим эту обязанность, если участникам открытого конкурса предоставлена возможность получать в режиме реального времени полную информацию о вскрытии конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и (или) об открытии указанного доступа.

При этом частью 3 статьи 52 Закона о контрактной системе установлено, что непосредственно перед вскрытием конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и (или) открытием доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе или в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам перед вскрытием таких конвертов и (или) открытием доступа к поданным в форме электронных документов в отношении каждого лота заявкам на участие в открытом конкурсе конкурсная комиссия объявляет участникам конкурса, присутствующим при вскрытии таких конвертов и (или) открытии указанного доступа, о возможности подачи заявок на участие в открытом конкурсе, изменения или отзыва поданных заявок на участие в открытом конкурсе до вскрытия таких конвертов и (или) открытия указанного доступа. При этом конкурсная комиссия объявляет последствия подачи двух и более заявок на участие в открытом конкурсе одним участником конкурса.

В силу части 4 статьи 52 Закона о контрактной системе конкурсная комиссия вскрывает конверты с заявками на участие в открытом конкурсе и открывает доступ к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе, если такие конверты и заявки поступили заказчику до вскрытия таких конвертов и (или) открытия указанного доступа. В случае установления факта подачи одним участником открытого конкурса двух и более заявок на участие в открытом конкурсе в отношении одного и того же лота при условии, что поданные ранее этим участником заявки на участие в конкурсе не отозваны, все заявки на участие в конкурсе этого участника, поданные в отношении одного и того же лота, не рассматриваются и возвращаются этому участнику.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что вскрытие конвертов с заявками, поданными на участие в Конкурсе, Единая комиссия Заказчика осуществляла строго в соответствии с требованиями статьи 51 Закона

о контрактной системе и в подтверждение предоставил копию аудиозаписи процедуры вскрытия конвертов с заявками, поданными на участие в Конкурсе. Перед вскрытием конвертов Единой комиссией Заказчика было объявлено присутствующим на заседании о возможности подать заявку на участие в Конкурсе, изменении или отзыве поданной заявки на участие в Конкурсе до момента начала вскрытия поданных и зарегистрированных конвертов с заявками. Желание подать заявку до вскрытия конвертов изъявили два участника, в результате конверты с заявками были приняты Единой комиссией Заказчика, и их ценовой предложение было озвучено на заседании Единой комиссией Заказчика в присутствии представителей участников, подавших заявки на данный Конкурс, в порядке их подачи (поступления).

Комиссия, выслушав пояснения Заявителя, представителя Заказчика, прослушав в их присутствии предоставленную аудиозапись процедуры вскрытия конвертов с заявками на участие в Конкурсе, пришла к выводу об отсутствии в действиях Единой комиссии Заказчика нарушений требований статьи 51 Закона о контрактной системе, в связи с чем доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

2. В соответствии с частью 2 статьи 50 Закона о контрактной системе к конкурсной документации прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. Согласно требованиям части 6 статьи 50, части 1 статьи 54 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в конкурсную документацию не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации, условий, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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.

Таким образом, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, способы обеспечения исполнения контракта подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

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 Закона о контрактной системе, 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.

Указанная норма закреплена Заказчиком в информационной карте документации об Аукционе и в разделе «11. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА» проекта «Государственный контракт \_\_\_\_\_ на исполнение функций технического заказчика на период разработки проектных решений и проведения строительно-монтажных работ в 2016 году» (далее — проект контракта).

В силу части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из Закона о контрактной системе и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закону о контрактной системе.

Пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Однако, в проекте контракта срок действия контракта Заказчиком не установлен:

«... 12.1. Настоящий Контракт вступает в силу со дня его подписания Сторонами и прекращает свое действие после выполнения Сторонами всех обязательств по нему и завершения взаиморасчетов Сторон. Действие настоящего Контракта распространяется на отношения Сторон с 01.01.2016 года...» (цитата).

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку заказчиком изначально не установлен срок действия контракта.

Учитывая приведенное, действия Заказчик, не указавшего в проекте контракта срок действия контракта, что не позволяет участнику выбрать способ обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии, в силу того, что участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, нарушают требования части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи

7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с частью 2 статьи 50 Закона о контрактной системе к конкурсной документации прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. Согласно требованиям части 6 статьи 50, части 1 статьи 54 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в конкурсную документацию не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации, условий, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 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 предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

Требования к обеспечению исполнения контракта Заказчик в проекте контракта изложил следующим образом:

## **«11. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА**

11.1. В целях обеспечения исполнения обязательств по настоящему контракту Исполнитель представляет Заказчику обеспечение исполнения контракта в форме \_\_\_\_\_ на срок \_\_\_\_\_.

(безусловную и безотзывную банковскую гарантию или денежные средства)

Исполнитель предоставляет обеспечение исполнения настоящего контракта на сумму \_\_\_\_\_, что составляет \_\_\_\_\_ % от начальной (максимальной) цены контракта. Предоставляемое обеспечение исполнения Контракта обеспечивает оказание услуг Исполнителя, предусмотренных Контрактом, включая обязательства по уплате убытков, неустоек (штрафов, пеней). Способ обеспечения исполнения контракта определяется Исполнителем самостоятельно.

11.2. В случае, если Исполнителем в качестве обеспечения исполнения контракта выбрана безотзывная банковская гарантия, то данная банковская гарантия должна соответствовать требованиям статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ.

...» (цитата из проекта контракта).

Вместе с тем, в извещении о проведении Конкурса, размещенном на официальном сайте, Заказчик указал:

«...»

Размер обеспечения исполнения контракта	37 497 558,90 Российский рубль
Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта	Порядок внесения: контракт заключается после предоставления государственному заказчику обеспечения исполнения контракта. Обеспечение исполнения государственного контракта может быть представлено в виде безотзывной банковской гарантии или передачи государственному заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке. Безотзывная банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации, а также иным законодательством Российской Федерации. Банковская гарантия, сведения о которой содержатся в Реестре Банковских гарантий дополнительной проверке не подлежит. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником конкурса, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок внесения обеспечения – до момента заключения контракта.

...» (цитата извещения).

Таким образом, Заказчик в проекте контракта не указал требование о размере обеспечения исполнения контракта.

Бездействие Заказчика, выразившиеся в не указании в проекте контракта требования о размере обеспечения исполнения контракта, нарушает требования части 1 статьи 34, частей 1, 6 статьи 96 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2. статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99, частями 8, 10

статьи 106, частями 1, 2 статьи 112 Закона о контрактной системе, пунктом 3.34 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 34, частей 1, 3, 6 статьи 96 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России материалы дела №06/1284-15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в течение трех месяцев со дня его принятия.