РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/99-100/2020 о результатах внеплановой проверки соблюдения законодательства о закупках товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд

«27» марта 2020 г. г. Магадан

На основании статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в соответствии с Приказом Магаданского УФАС России № 01-12/37 от 24.03.2020 «О проведении внеплановой камеральной проверки» (далее – Приказ) Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) провела внеплановую проверку в отношении заказчика – муниципального казенного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа с. Клепка», уполномоченного органа – Администрации муниципального образования «Ольский городской округ» при проведении электронного аукциона «Укладка спортивного покрытия с устройством нового основания (ремонт и замена конструкций пола)» (реестровый номер извещения № 0347300005719000095). Форма проверки – камеральная.

Камеральная проверка проведена на основании Постановления Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе», Приказа ФАС России от 23.07.2015 №649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы», 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), Указа Президента Российской Федерации от 07.05.2018 № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года», Поручения Президента Российской Федерации от 23.05.2019 № Пр-907, Письма ФАС России № МЕ/49839-ПР/19 от 13.06.2019.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1 . 22.08.2019 уполномоченным органом в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона «Укладка спортивного покрытия с устройством нового основания (ремонт и замена конструкций пола)» (реестровый номер извещения № 0347300005719000095).

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 610 380,00 руб.

Дата и время окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе – 30.08.2019 17:00. Дата проведения аукциона в электронной форме – 03.09.2019.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявки единственного участника электронного аукциона № 92-19А от 03.09.2019 на участие в закупке подана одна заявка участника – ООО «Мастерфайбр-Колыма», признанная аукционной комиссией заказчика соответствующей требованиям аукционной документации.

16.09.2019 между муниципальным казенным общеобразовательным учреждением «Средняя общеобразовательная школа с. Клепка» и ООО «Мастерфайбр-Колыма» заключен муниципальный контракт № 0347300005719000095.

Указанная закупка проведена в рамках Национального проекта «Образование».

2. Соблюдение сроков размещения извещения о проведении электронного аукциона.

В соответствии с частью 1 статьи 63 Закона о контрактной системе извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе.

Согласно части 2 статьи 63 Закона о контрактной системе, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает триста миллионов рублей либо начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства не превышает двух миллиардов рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем

за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

По результатам изучения информации, размещенной уполномоченным органом в ЕИС, Комиссия приходит к выводу о соблюдении уполномоченным органом требований части 2 статьи 63 Закона о контрактной системе при проведении электронного аукциона, являющегося предметом настоящей проверки.

3. Установление единых и дополнительных требований к участникам электронного аукциона.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются, в том числе, требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлены единые требования к участникам закупки.

Во исполнение вышеуказанных норм, уполномоченным органом установлены все необходимые требования в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в извещении о проведении рассматриваемого электронного аукциона, в аукционной документации.

Дополнительные требования, предусмотренные частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе, Заказчиком, уполномоченным органом не устанавливались в силу требований закона.

4. Описание объекта закупки. Установление требований к составу заявки

на участие в электронном аукционе. Рассмотрение поданных на участие в электронном аукционе заявок.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. <u>При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.</u>

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что 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 инструкцию 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.

Уполномоченным органом при проведении рассматриваемого электронного аукциона установлены требования к первым частям заявкам участников закупки, в числе которых предоставление конкретных показателей товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии) (раздел 1 инструкции участникам закупок аукционной документации).

В приложении к документации об электронном аукционе «Укладка спортивного покрытия с устройством нового основания (ремонт и замена конструкций пола)» (реестровый номер извещения № 0347300005719000095) Заказчиком установлены следующие характеристики спортивного покрытия:

ОПИСАНИЕ	**Требование**	**Единицы**	**Результат**
Обработка поверхности	-	-	PUR Protect
Состав поверхности	-	-	100% PVC
Вспененная подложка	-	-	Упорядоченная структура ячеек
Толщина	-	мм	не менее 6 и не более 7
Вес	-	кг/м²	не менее 3,7 и не более 4
Длина рулона	-	п/м	не менее 20,5 и не более 21,5
Ширина рулона	-	п/м	не менее 1 и не более 1,5
СПОРТИВНЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ			
Амортизация ударов	≥25	%	≥25
Вертикальная деформация	≤3.5	мм	≤3.5
Коэффициент скольжения	от 80 до 110	-	от 80 до 110
Отскок мяча	≥90	%	≥90
ЭКСПЛУАТАЦИОННЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ			
Износостойкость	≤1000	мг	≤350
Ударопрочность	≥8	N/m	≥8
Остаточные впадины	≤0.5	N/m	≤0.5

КЛАССИФИКАЦИЯ			
Огнестойкость	-	-	Cfl-s1
Фунгицидная и бактериостатическая обработка	-	-	Sanosol

Комиссией установлено, что аукционная документация не содержит инструкции по заполнению первой части заявки в части установления конкретных показателей в составе заявке.

Если учитывать, что указанное приложение является перечнем показателей товара, необходимого в использовании при проведении работ, и из которого необходимо брать показатели для формирования первой части заявки, то в документации отсутствуют пояснения по чтению установленных заказчиком показателей.

Таким образом, Заказчиком надлежащим образом в аукционной документации не установлен порядок заполнения первых частей заявок, а именно, конкретных показателей товара, используемого при выполнении работ, что является **нарушением пункта 2 части 1 статьи 64** Закона о контрактной системе. Указанные действия образуют признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Рассматриваемый электронный аукцион проводился с установленным ограничением для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии со статьей 30 Закона о контрактной системе.

Во исполнение требований части 3 статьи 30, части 4 статьи 42, статьи 64, пункта 7 части 5 статьи 66 уполномоченным органом предусмотрены в извещении о проведении закупок, аукционных документациях, требованиях к составу вторых частей заявок соответствующие ограничения и предоставление деклараций о принадлежности участников к субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям.

5. Установление и применение антидемпинговых мер.

Частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе установлено, что если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта *составляет пятнадцать миллионов рублей и менее* и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной

(максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), **или** информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 610 380,00 руб.

Вышеуказанное требование установлено уполномоченным органом:

- в пункте 2.14 раздела 1 «Общие положения» аукционной документации: «Если при проведении электронного аукциона участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в п. 2.13. документации об аукциона»,

- в пункте 7.3 раздела 7 «Порядок заключения, изменения и расторжения муниципального контракта» аукционной документации: «В случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона №44-ФЗ, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Федерального закона №44-ФЗ»,

- в пункте 39 информационной карты аукционной документации: «Размер обеспечения исполнения контракта в случае представления по результатам проведения электронного аукциона победителем электронного аукциона или иным участником, с которым заключается контракт при уклонении победителя от подписания контракта, предложения о цене контракта на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта: **сумма обеспечения исполнения контракта превышающая в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта.** В случае представления по результатам проведения электронного аукциона предложения о цене контракта на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта победитель электронного аукциона при подписании контракта обязан предоставить обеспечение исполнения контракта в размере суммы обеспечения исполнения контракта превышающей в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта или информацию, подтверждающую добросовестность победителя электронного аукциона.».

Таким образом, аукционная документация содержит противоречия в части применения антидемпинговых мер, а именно пункт 2.14 раздела 1 «Общие положения» аукционной документации не указывает на возможность предоставить информацию, подтверждающую добросовестность участника закупки в соответствии с частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, а содержит безальтернативное предоставление только обеспечения исполнения контракта в полуторном размере от установленного в аукционной документации в случае снижения цены на 25 % от НМЦК.

Кроме того, учитывая, что закупка проводилась для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, аукционная документация не содержит необходимые особые условия предоставления обеспечения исполнения контракта в случаях, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе.

Так, согласно части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе, в случае заключения контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона предусмотренный настоящей частью размер обеспечения исполнения контракта, *в том числе предоставляемого с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона*, устанавливается от цены, по которой в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт, но не может составлять менее чем размер аванса.

Участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, *в том числе с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона*, в случае предоставления таким участником закупки информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных настоящим Федеральным законом для предоставления обеспечения исполнения контракта. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (часть 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе).

С учетом изложенного, уполномоченным органом допущено нарушение

части 2 статьи 37, частей 6, 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6. Содержание проекта контракта.

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

Контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем, либо по цене за единицу товара, работы, услуги, рассчитанной в соответствии с частью 2.1 настоящей статьи, и максимальному значению цены контракта (часть 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе).

Исходя из смысла норм законодательства о контрактной системе, изменение условий и положений проекта контракта невозможно на этапе заключения контракта с победителем закупки, за исключением условий, которые становятся известными после определения победителя.

6.1. Согласно части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом (за исключением контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия) количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или

уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара;

в) при изменении объема и (или) видов выполняемых работ по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия. При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта не более чем на десять процентов цены контракта;

2) если цена заключенного для обеспечения федеральных нужд на срок не менее чем три года контракта составляет либо превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения Правительства Российской Федерации;

3) если цена заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации на срок не менее чем три года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации;

4) если цена заключенного для обеспечения муниципальных нужд на срок не менее одного года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и

исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, указанные условия могут быть изменены на основании решения местной администрации;

5) изменение в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги;

6) в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом;

7) в случае заключения контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации цена контракта может быть изменена при увеличении или уменьшении по медицинским показаниям перечня услуг, связанных с лечением гражданина Российской Федерации, если данная возможность была предусмотрена контрактом с иностранной организацией;

8) если при исполнении заключенного на срок не менее одного года контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, цена которого составляет или превышает предельный размер (предельные размеры) цены, установленный Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию. Предусмотренное настоящим пунктом изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и при условии, что такое изменение не приведет к увеличению срока исполнения контракта и (или) цены контракта более чем на тридцать процентов. При этом в указанный срок не включается срок получения в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности

положительного заключения экспертизы проектной документации в случае необходимости внесения в нее изменений;

9) если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта;

10) в случае заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с пунктами 1, 8, 22, 23, 29, 32, 34, 51 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона.

Установленный перечень случаев изменения существенных условий контракта является исчерпывающим.

В соответствии со статьей 401 Гражданского кодекса РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Согласно части 3 статьи 401 Гражданского кодекса РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет

ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что в пунктах 13.1,13.2 проекта муниципального контракта уполномоченным органом установлено: *«**13.1.** Обстоятельствами, наступление которых освобождает от ответственности за нарушения обязательства, являются обстоятельства непреодолимой силы, как то: вооруженные конфликты, акты терроризма, правовые акты государственных органов, аварийные и иные чрезвычайные ситуации, забастовки, массовые беспорядки, если такие обстоятельства непосредственно влияют на возможность Стороны исполнить соответствующее обязательство. **13.2.** При невыполнении или частичном невыполнении любой из Сторон обязательств по Контракту вследствие наступления обстоятельств, указанных в п. 13.1. Контракта, если они непосредственно повлияли на сроки исполнения Сторонами своих обязательств, **срок исполнения обязательств отодвигается соразмерно времени, в течение которого будут действовать эти обстоятельства**.»*

Как было указано выше, положениями статьи 95 Закона о контрактной системе не предусмотрено изменение существенных условий контракта (изменения срока исполнения обязательств по контракту) в связи с возникновением обстоятельств, предусмотренных пунктом 13.1 проекта контракта.

Таким образом, в действиях уполномоченного органа установлено нарушение **части 1 статьи 95** Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении положений об изменении существенных условий контракта на условиях, не предусмотренных Законом о контрактной системе.

Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6.2. Частью 3 статьи 30 Закона о контрактной системе установлено, что при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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.

Согласно части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить

в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В соответствии с частью 6 статьи 30 Закона о контрактной системе условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 настоящей статьи, **включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта.** Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. В контракты также **должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности** поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 8 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 1042 «Об утверждении Правил 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), о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее – Постановление № 1042) установлено, что в случае если в соответствии с частью 6 статьи 30 Федерального закона контрактом предусмотрено условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в виде штрафа, штраф устанавливается в размере 5 процентов объема такого привлечения, установленного контрактом.

В соответствии с частью 7 статьи 30 типовые условия контрактов,

предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 утверждены типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона уполномоченный орган установил требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Вместе с тем, проект контракта не содержит объем такого привлечения, не предусмотрено условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, размер штрафа за неисполнение указанного условия и не применены типовые условия контракта.

Кроме того, следует отметить, что в соответствии с извещением о проведении электронного аукциона и положениями аукционной документации уполномоченным органом установлено ограничение об осуществлении закупки только для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Установление указанного ограничения одновременно с требованием к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, является взаимоисключающим и противоречащим смыслу статьи 30 Закона о контрактной системе.

Таким образом, в действиях уполномоченного органа содержатся

нарушения **частей 3, 6, 7 статьи 30** Закона о контрактной системе. Указанные нарушения образуют признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6.3. В силу части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе, если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 настоящего Федерального закона установлено требование обеспечения исполнения контракта, **в контракт включается обязательство поставщика** (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций **предоставить новое обеспечение исполнения контракта** не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона. За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного настоящей частью, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 настоящей статьи.

В извещении о проведении закупки уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, также данное требование установлено в аукционной документации, следовательно, указанное обязательство должно быть включено в контракт.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что данное обязательство в проект муниципального контракта, являющийся частью аукционной документации закупки, не включено. В действиях уполномоченного органа усматривается нарушение **части 30 статьи 34** Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образуют признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6.4. В соответствии с частью 3 статьи 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 <u>срок исполнения обязательств</u>, 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.

Пунктом 3.1 проекта контракта установлено, что срок выполнения работ: с момента заключения контракта по 01.10.2019.

Таким образом, срок исполнения обязательств подрядчика по контракту определен данным положением. Подрядчик при заключении контракта имеет возможность, исходя из срока исполнения обязательств, определить требуемый срок действия предоставляемой им банковской гарантии.

Согласно пункту 10.2 проекта муниципального контракта *«обеспечение заявки на участие в аукционе может предоставляться участником закупки банковской гарантией. Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна соответствовать требованиям статьи 45 Закона №44-ФЗ. Срок действия безотзывной банковской гарантии, выданной банком, должен превышать* ***срок действия <u>контракта</u> не менее чем на один месяц»***.

Между тем, пунктами 3.4, 3.5, 3,6 проекта контракта установлено 3.4. *«Настоящий Контракт вступает в силу с момента его подписания и действует до полного надлежащего исполнения сторонами своих обязательств по Контракту. Истечение срока действия Контракта не влечет прекращения исполнения обязательств, возникших в период действия Контракта и не исполненных на момент его истечения, а также обязательств по выплате неустойки или возмещению убытков, предусмотренных Контрактом за нарушение его условий. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств сторонами, действие Контракта по истечении срока, указанного в п. 3.4., продолжается до момента фактического надлежащего исполнения обязательств сторонами, и прекращается в этот момент».*

В данном случае срок действия контракта не определен проектом контракта, подрядчик не имеет возможности определить требуемый срок действия банковской гарантии для ее предоставления. Кроме того, в гражданском законодательстве не существует ограничений для установления в договоре (контракте) такого срока его действия, который бы превышал срок исполнения обязательств сторон, определенных иными положениями того же договора. Предоставляемая поставщиком банковская гарантия служит для обеспечения исполнения

контракта, гарантийных обязательств, то есть, для обеспечения исполнения обязательств подрядчика. Следовательно, требование предоставления банковской гарантии со сроком действия, зависящим не от срока исполнения обязательств подрядчика, а от срока действия договора, неправомерно.

Кроме того, пунктом 40 информационной карты аукционной документации уполномоченным органом установлено, что *«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 Закона №44-ФЗ.»*

То есть уполномоченным органом в аукционной документации и проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, установлены противоречивые сведения.

Таким образом, в действиях уполномоченного органа установлено нарушение **части 3 статьи 96** Закона о контрактной системе, которое образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6.5. Согласно части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе, в случае заключения контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона предусмотренный настоящей частью размер обеспечения исполнения контракта, в том числе предоставляемого с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона, устанавливается ***от цены, по которой в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт***, но не может составлять менее чем размер аванса.

Как уже было установлено, закупка осуществлялась с ограничением, предусмотренным пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе.

Размер обеспечения исполнения контракта в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации уполномоченным органом установлен в размере 5 % от цены контракта, по которой заключается контракт.

Между тем, согласно пункту 10.1 проекта муниципального контракта *«Подрядчик до подписания Контракта предоставляет Муниципальному заказчику обеспечение исполнения муниципального контракта в размере согласно условиям документации о размещении заказа, путем внесения денежных средств в размере 5% от начальной максимальной цены контракта, что составляет **130519 (сто тридцать***

***тысяч пятьсот девятнадцать) рублей 00 копеек**.»*

Таким образом, уполномоченным органом допущено нарушение части 1 статьи 34, части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6.6. 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, **обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона.**

В соответствии с частью 4 статьи 33 Закона о контрактной системе требования к гарантии качества товара, работы, услуги, а также требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара (далее - гарантийные обязательства), к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости.

Уполномоченным органом в пункте 13 информационной карты аукционной документации установлены следующие гарантийные обязательства: *«Срок предоставления гарантии качества на выполняемые работы должен составлять не менее 36 (тридцати шести) месяцев со дня подписания сторонами акта о приемке выполненных работ. Срок предоставления гарантии качества на материалы – в соответствии со сроками, установленными производителем. В случае если срок гарантии на товар (материалы и оборудование), используемый при выполнении работ, не установлен, то он должен составлять не менее 12 месяцев со дня подписания Сторонами акта о приемке выполненных работ (типовая форма № КС-2)».*

Аналогичные требования содержатся в разделе 8 проекта муниципального контракта.

Вместе с тем, уполномоченным органом вопреки требованиям **части 1 статьи 96** Закона о контрактной системе не установлено требование обеспечения гарантийных обязательств. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6.7. В силу пункта 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, в том числе, ***информация о сроках*** поставки товара или ***завершения работы*** либо график оказания услуг.

Статья 64 Закона о контрактной системе определяет, что документация об электронном аукционе должна включать в себя информацию, определённую извещением о проведении закупки, следовательно, документация также должна содержать информацию о сроках поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг.

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (часть 4 статьи 64 Закона о контрактной системе).

В свою очередь, согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

Указанное требование также декларировано частью 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

Таким образом, информация о сроках завершения работ должна быть отражена в извещении о проведении электронного аукциона, в аукционной документации и в проекте контракта.

Извещением о проведении электронного аукциона определено, что срок завершения работ – с момента заключения муниципального контракта **до 01.12.2019.**

В пункте 15 информационной карты аукционной документации определено, что срок завершения работ – с момента заключения муниципального контракта **до 01.12.2019.**

Между тем, пункт 3.1 муниципального контракта определяет срок окончания выполнения работ - с момента заключения муниципального контракта **до 01.10.2019.**

Следовательно, уполномоченным органом допущено нарушение **части 1 статьи 34** Закона о контрактной системе, в части установления срока выполнения работ отличного от сроков, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации.

Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2

статьи 7.30 КоАП РФ.

6.8. 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Между тем, проведенной проверкой установлено, что проект муниципального контракта не содержит размеры штрафов, раздел 9 «Ответственность сторон» проекта муниципального контракта содержит лишь отсылки к Постановлению № 1042, что не может являться надлежащим исполнением требований **части 8 статьи 34** Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

7. Направление информации для формирования реестра контрактов.

В соответствии с частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе В течение пяти рабочих дней с даты заключения контракта заказчик направляет указанную в пунктах 1 - 7, 9, 12 и 14 части 2 настоящей статьи информацию в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом были внесены изменения в условия контракта, заказчики направляют в указанный орган информацию, которая предусмотрена частью 2 настоящей статьи и в отношении которой были внесены изменения в условия контракта, в течение пяти рабочих дней с даты внесения таких изменений. Информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и 13 части 2 настоящей статьи, направляется заказчиками в указанный орган в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Проведенной проверкой установлено, что Заказчиком соблюдены вышеуказанные требования, информация в федеральный орган

исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации направлялась своевременно, сведения размещены в реестре контрактов единой информационной системы в установленный законом срок.

Иные требования законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона, являющегося предметом настоящей проверки, также явились предметом рассмотрения Комиссии, нарушений не установлено.

На основании изложенного, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях заказчика – муниципального казенного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа с. Клепка», уполномоченного органа – Администрации муниципального образования «Ольский городской округ» при проведении электронного аукциона «Укладка спортивного покрытия с устройством нового основания (ремонт и замена конструкций пола)» (реестровый номер извещения № 0347300005719000095) нарушения частей 3,6,7 статьи 30, частей 1,8,30 статьи 34, части 2 статьи 37, пункта 2 части 1 статьи 64, части 1 статьи 95, частей 1,3,6,8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

2. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать в связи с тем, что закупка уже состоялась.

3. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.