

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/34-158/2019

27.09.2019

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд без участия представителей Администрации Ягоднинского городского округа (далее – Уполномоченный орган), без участия представителей Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации Ягоднинского городского округа (далее – Заказчик), без участия представителей ООО «Производственное объединение «СоюзЭнерго» (далее – Заявитель), извещенных надлежащим образом, рассмотрела жалобу Заявителя на действия Уполномоченного органа, Заказчика при проведении электронного аукциона «Модернизация центральной котельной: демонтаж котельного оборудования и обмуровки котла КЕ 25-14 с» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный частью 6 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе Заявитель указывает на нарушения Уполномоченным органом, Заказчиком требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 15.09.2019 Уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Модернизация центральной котельной: демонтаж котельного оборудования и обмуровки котла КЕ 25-14 с» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 5 473 139,00 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 23.09.2019 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 23.09.2019; дата проведения электронного аукциона - 24.09.2019 09:06.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 23.09.2019 №0347300008919000116-1 было подано семь заявок участников, все из которых были допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 24.09.2019 №0347300008919000116-3 ценовые предложения поступили от четырех участников, победителем электронного аукциона признано ООО «Сервисный центр котельного завода», предложившее наиболее низкую цену контракта - 3 174 414,65 рубля (процент снижения НМЦК – 42%).

2. Согласно доводу жалобы Заказчиком в проекте контракта неправомерно установлены размеры штрафов для подрядчика.

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 соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе 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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации.**

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.

Постановлением 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» утверждены «Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком

(подрядчиком, исполнителем)» (далее – Правила определения размера штрафа).

В соответствии с пунктом 4 Правил определения размера штрафа 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.**

В соответствии с пунктом 18 главы 3 «Информационная карта аукциона» аукционной документации Заказчиком установлено следующее ограничение для участников закупки: «Закупка осуществляется среди субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций (в соответствии со Статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ)».

Согласно пункту 7.3 проекта муниципального контракта «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, заключенных по результатам определения Поставщика в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона (за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем размере (за исключением случаев, когда настоящим разделом предусмотрен иной размер ответственности) размер штрафа **устанавливается в размере 3,0 % (три процента) цены контракта, что составляет _____ (_____) рублей** (Определяется в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042)».

В соответствии с пунктом 6 Правил определения размера штрафов 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 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.

Согласно пункту 7.4 проекта муниципального контракта «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы в размере 1000 (одна тысяча) рублей 00 копеек. (Определяется в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042)».

В соответствии с пунктом 9 Правил определения размера штрафов за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается 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 7.5 проекта муниципального контракта «За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы в размере 1000 (одна тысяча) рублей 00 копеек. (Размер штрафа устанавливается в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 №1042)».

НМЦК для данной закупки составляет 5 473 139,00 рублей. По результату проведения электронного аукциона цена контракта может составить сумму как более, так и менее 3 млн рублей. Однако Заказчиком в проекте контракта суммы вышеуказанных штрафов предусмотрены только для случая, если цена контракта не будет превышать 3 млн рублей.

Довод жалобы нашел подтверждение. В действиях Заказчика усматриваются нарушения **частей 5 и 8 статьи 34** Закона о контрактной системе и **пунктов 4, 6 и 9** Правил определения размера штрафа.

3. Согласно доводу жалобы Заказчиком были размещены разъяснения положений аукционной документации, но не был продлен срок подачи заявок.

В соответствии с частью 6 статьи 65 Закона о контрактной системе **заказчик** по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе **вправе принять решение о внесении изменений в документацию** о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются. В течение одного дня с даты принятия указанного решения **изменения**, внесенные в документацию о таком аукционе, **размещаются заказчиком в единой информационной системе. При этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен** так, чтобы с даты размещения изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или в случаях, предусмотренных частью 2 статьи 63 настоящего Федерального закона, не менее чем семь дней.

Как следует из материалов дела, от участников поступило три запроса о даче разъяснений положений аукционной документации. Заказчиком требуемые разъяснения были даны и размещены в ЕИС. Однако Заказчик не вносил изменений в извещение и в документацию об электронном аукционе. Таким образом, у Заказчика не возникало обязанности продления срока подачи заявок. Довод жалобы не нашел подтверждения.

4. В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией Магаданского УФАС России также выявлено следующее.

В соответствии с пунктом 2 статьи 42 Закона о контрактной системе **в извещении об осуществлении закупки** должны содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также **сроки поставки товара или завершения работы** либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В силу части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе **контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением** об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), **документацией о закупке**, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

Согласно извещению о проведении рассматриваемой закупки *«Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг: в течение **10 рабочих дней** с момента заключения Контракта».*

В соответствии с пунктом 14 главы 3 «Информационная карта аукциона» аукционной документации Заказчиком установлено: *«Срок выполнения работ: в течение **7 рабочих дней** с момента заключения Контракта».*

Согласно пункту 2 раздела 4 «Техническое задание» аукционной документации *«Срок выполнения работ: с момента заключения Муниципального контракта в течение **7 (семи) рабочих дней** с момента заключения Контракта».*

В соответствии с пунктом 2.2 проекта контракта *«Срок выполнения работ: в течение **7 рабочих дней** с момента заключения Контракта».*

Таким образом, Заказчиком и Уполномоченным органом в извещении, в аукционной документации и в проекте контракта установлены разные сроки выполнения работ, в чем усматриваются нарушения части 1 статьи 34 и пункта 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

Постановлением администрации Ягоднинского городского округа № 229 от 28.03.2016 «О муниципальных закупках в Ягоднинском городском округе» утверждено «Положение о порядке взаимодействия заказчиков Ягоднинского городского округа и уполномоченного органа на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) конкурентными способами для заказчиков Ягоднинского городского округа». Согласно данному положению заявка на определение поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставляется в комитет по экономическим вопросам администрации Ягоднинского городского округа. К заявке заказчик прилагает: техническое задание на поставку товара (выполнение работ, оказание услуг), проект контракта, обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В пункте 14 заявки на осуществление закупки «Модернизация центральной котельной: демонтаж котельного оборудования и обмуровки котла КЕ 25-14 с», утвержденной руководителем Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации Ягоднинского городского округа 10.09.2019, указано: «Срок выполнения работ: в течение 7 рабочих дней с момента заключения контракта».

Следовательно, именно действия Уполномоченного органа, указавшего в извещении о проведении электронного аукциона иной срок выполнения работ, нежели был определен Заказчиком в заявке на осуществление закупки без внесения изменений в положения аукционной документации и в проект контракта, привели к установленным нарушениям **части 1 статьи 34 и пункта 2 статьи 42** Закона о контрактной системе.

5. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать **требования к содержанию, составу заявки** на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В силу части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В разделе 2 «Инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе» аукционной документации Заказчиком установлено:

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с п.20 Раздела 3 Информационная карта электронного аукциона должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

ВНИМАНИЕ: В случае указания участником аукциона в первой части заявки конкретных показателей товара, то такие конкретные показатели товара, должны соответствовать значениям, установленным в Разделе 4 Техническое задание (ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ). Конкретные значения по всем показателям должны быть указаны участником в тех же единицах измерения (в соответствии с Международной системой единиц, СИ), которые были указаны Заказчиком относительно каждого конкретного товара. В случае, если показатели, представленные в Разделе 4 Техническое задание (ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ), в том числе на рисунках, и определяющие размеры (длина, ширина, высота, глубина, толщина, диаметр и т.д.), указанных товаров представлены без единиц измерения, следует считать, что величина указана в миллиметрах (мм). В случае, если показатели, представленные в Разделе 4 Техническое задание (ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ), в том числе на рисунках, и определяющие температуры (эксплуатации, окружающей среды и т.п.), указанных товаров, представлены без единиц измерения, следует считать, что величина указана в градусах Цельсия ($^{\circ}\text{C}$). Участник обязан указывать единицы измерения в своей заявке.

Согласно пункту 20 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме» главы 3 «Информационная карта аукциона» аукционной документации первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие сведения:

- Согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги.

- Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого размещается заказ.

В разделе 4 «Техническое задание» аукционной документации Заказчиком приведен перечень видов и объемов работ по демонтажу оборудования. Тем не менее, озаглавлен он как «Перечень и требования к характеристике товаров».

Подобное описание предмета закупки, определение требований к составу первой части заявки участников и инструкции по ее заполнению не дает возможности для участников точно определить, требуется ли при выполнении работ использование товаров, каких именно товаров, какие конкретные показатели этих товаров требуется указать в составе первой части заявки.

Участниками закупки было направлено три запроса о разъяснении положений аукционной документации, в которых участники просили разъяснить, требуется ли в составе первой части заявки только согласие на выполнение работ или согласие и конкретные показатели используемых товаров.

Изучив имеющиеся в деле разъяснения Заказчика на данные запросы, Комиссия Магаданского УФАС России не может признать их содержащими исчерпывающие ответы. Таким образом, участники при подаче заявок и аукционная комиссия при рассмотрении заявок не могли руководствоваться однозначно определенными требованиями как к описанию предмета закупки, так и к составу первых частей заявок.

Согласно материалам дела в первых частях заявок участников с идентификационными номерами заявок 2, 5 и 6, кроме согласия на выполнение работ, содержалось перечисление видов и объемов работ. К первой части заявки участника с идентификационным номером заявки 3, кроме согласия на выполнение работ, приложен файл «Характеристики товара» со следующим содержанием: «Все поставляемое оборудование и материалы производства Российская Федерация». Аукционной комиссией все указанные заявки были признаны соответствующими требованиям аукционной документации, участники допущены к проведению электронного аукциона.

Комиссия Магаданского УФАС России усматривает в действиях Заказчика нарушения **пункта 2 части 1 статьи 64 и части 3 статьи 66** Закона о контрактной системе, выразившиеся в установлении неправомερных требований к составу первой части заявки участников электронного аукциона.

6. Согласно части 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 предложенные в заявке участника закупки цена, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, начальной сумме цен единиц товара, работы, услуги, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона. **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. Размер обеспечения гарантийных обязательств не может превышать десять процентов начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, 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).

В силу части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе 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, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, **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.

Как указывалось выше, в Заказчиком установлено ограничение по участию в рассматриваемой закупке только субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В пункте 12.1 проекта контракта Заказчиком установлено: *«Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта 5% **от стоимости сметы**, что составляет: ____ руб. (____)».*

Заказчиком неправомерно установлен размер обеспечения исполнения контракта, не предусмотрены увеличение размера обеспечения в случае снижения НМЦК на 25% и ниже, возможность освобождения участника от предоставления обеспечения исполнения

контракта.

Данные действия Заказчика содержат нарушения **частей 6 и 8.1 статьи 96 и части 2 статьи 37** Закона о контрактной системе.

7. 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 срок исполнения обязательств**, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

Пунктом 12.2 проекта контракта Заказчиком установлено, что *«срок действия банковской гарантии должен превышать **срок действия Контракта** не менее чем на один месяц».*

Согласно пункту 2.2 проекта контракта *«**срок выполнения работ: в течение 7 рабочих дней с момента заключения Контракта**».*

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

Между тем, пунктом 13.1 проекта контракта установлено, что **«Контракт вступает в силу с момента подписания Сторонами и действует до полного исполнения обязательств, взятых Сторонами в части оплаты контракта».**

В данном случае срок действия договора не определен проектом контракта, поставщик 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 поставщика. Следовательно, требование предоставления банковской гарантии со сроком действия, зависящим не от срока исполнения обязательств поставщика, а от срока действия договора, неправомерно.

Таким образом в действиях Заказчика установлено нарушение **части 3 статьи 96** Закона о контрактной системе.

8. 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.

Согласно пункту 26 главы 3 «Информационная карта аукциона» аукционной документации Заказчиком установлено требование обеспечения исполнения контракта, следовательно, указанное обязательство должно быть включено в контракт.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что данное обязательство в проект контракта не включено. В действиях Заказчика усматривается нарушение **части 30 статьи 34** Закона о контрактной системе.

9. Комиссией Магаданского УФАС России рассмотрены представленные Заказчиком заявки участников электронного аукциона и установлено следующее.

В первой части заявки участника с идентификационным номером 5 содержатся три файла:

а) «sogl.txt». В данном файле содержатся: реестровый номер закупки **0347300008919000116**, согласие участника на выполнение предмета контракта, указание о приложении к составу первой части заявки документа, содержащегося в файле «Согласие №000116.docx».

б) «Первая часть.rtf». В данном файле содержатся: идентификационный номер заявки 5, реестровый номер закупки **0347300008919000116**, согласие участника на выполнение предмета контракта, указание о приложении к составу первой части заявки документа, содержащегося в файле «Согласие №000116.docx».

в) «Согласие №000116.docx». В данном документе указано следующее: *«Настоящим организация, сведения о которой указаны во второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме № **0347300008919000112** выражает согласие на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), соответствующих требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на: **«Модернизацию центральной котельной п. Ягодное. Замена солевых баков и трубопроводов солевого хозяйства ХВО»** на условиях, предусмотренных указанной документацией об открытом аукционе в электронной форме».* Далее в документе приведен перечень работ, соответствующий закупке «Модернизация центральной котельной п. Ягодное. Замена солевых баков и трубопроводов солевого хозяйства ХВО» (реестровый номер <...>).

Как было указано в пункте 5 настоящего Решения, положения документации не позволяют определить, требуется ли в составе первой части указание только согласие на выполнение работ или необходимо также приведение конкретных показателей используемых при выполнении работ товаров. Однако, состав первой части заявки с идентификационным номером 5 не позволяет однозначно определить, выразил ли участник свое согласие на выполнение работ, предусмотренных аукционной документацией закупки «Модернизация центральной котельной: демонтаж котельного оборудования и обмуровки котла KE 25-14 с» (реестровый номер <...>).

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть

заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

Согласно пункту 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем **в случае непредоставления информации**, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, **или предоставления недостоверной информации**.

Комиссия Магаданского УФАС России считает, что решение аукционной комиссии о допуске к электронному аукциону участника с идентификационным номером заявки 5 неправомерно, а в действиях аукционной комиссии содержится нарушение **пункта 1 части 4 статьи 67** Закона о контрактной системе.

10. Нарушения, указанные в пунктах 2, 4-8 настоящего Решения, образуют признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Нарушение, указанное в пункте 9 настоящего Решения, образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктами 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Производственное объединение «СоюзЭнерго» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Модернизация центральной котельной: демонтаж котельного оборудования и обмуровки котла КЕ 25-14 с» (реестровый номер <...>) обоснованной в части нарушения части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе и пункта 4 Правил определения размера штрафов.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения частей 5 и 8 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64, части 3 статьи 66, частей 6 и 8.1 статьи 96, части 2 статьи 37, части 3 статьи 96, части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктов 4, 6 и 9 Правил определения размера штрафа.
3. Признать в действиях Уполномоченного органа нарушения пункта 2 статьи 42, части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе.
4. Признать в действиях аукционной комиссии нарушение пункта 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе.

5. Выдать Уполномоченному органу, Заказчику, аукционной комиссии предписание об устранении нарушений.
6. Передать материалы дела должностному лицу управления для принятия решения 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.