

Государственное бюджетное профессиональное образовательное учреждение
«Челябинский механико-технологический техникум»

454085, г. Челябинск,

ул. 1-ой Пятилетки, 3

Общество с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС»

603157, г. Нижний Новгород,

ул. Буревестника, 9А-П8

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/105-2545/2019

по делу (№ 896-ж/2019)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 12 декабря 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 16 декабря 2019 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: «<...>» - «<...>»

Членов Комиссии: «<...>» - «<...>»

«<...>» - «<...>»

руководствуясь частью 15 статьи 99, 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» (далее – Закон о контрактной системе), рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙРЕСУРС» (далее – ООО «СТРОЙРЕСУРС», заявитель) на действия заказчика при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт фасада общежития Литер А3 по адресу г. Челябинск, ул. 40 лет Октября, д. 21 (извещение № 0369200031819000032), в присутствии:

- представителей Государственного бюджетного профессионального образовательного учреждения «Челябинский механико-технологический техникум» (далее – ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум», заказчик) «<...>», действующих на основании распоряжения № 29-рп от 28.05.2010г., доверенности б/н от 31.12.2019;

- в отсутствие заявителя, уведомленного о времени и месте заседания Комиссии, заявлений, ходатайств не представлено.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 05.12.2019 поступила жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт фасада общежития Литер А3 по адресу г. Челябинск, ул. 40 лет Октября, д. 21 (извещение № 0369200031819000032) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам извещение о проведении электронного аукциона опубликовано ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 28.11.2019 в 16:31.

Начальная (максимальная) цена контракта на капитальный ремонт фасада общежития Литер А3 по адресу г. Челябинск, ул. 40 лет Октября, д. 21 – 13 612 758,00 рублей.

Протокол проведения электронного аукциона от 06.12.2019.

Протокол заседания комиссии по подведению итогов аукциона в электронной форме от 10.10.2019.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам аукциона не заключен.

Доводы жалобы ООО «СТРОЙРЕСУРС» заключаются в следующем.

1. Документацией об аукционе не предусмотрено право выбора участником закупки способа обеспечения заявки на участие в аукционе.
2. Проект контракта не содержит условие, предусмотренное пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.
3. В проекте контракта не установлены условия изменения контракта по пункту 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.
4. Условие части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе не нашло отражение в проекте контракта. При этом, документацией о закупке, извещением об аукционе установлены преимущества субъектам малого предпринимательства, социально-ориентированным некоммерческим организациям.

Представители заказчика с доводом жалобы ООО «СТРОЙРЕСУРС» согласись частично, пояснили, что данное условие изменения контракта по пункту 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе в силу требований статьи 34 Закона о контрактной системе не является обязательным, выступает правом, а не обязанностью заказчика.

Заслушав пояснения, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В силу пункта 7 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об

осуществлении закупки должен содержаться размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с Законом о контрактной системе).

Согласно части 1 статьи 44 Закона о контрактной системе заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах при условии, что начальная (максимальная) цена контракта превышает пять миллионов рублей, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.

Частью 2 статьи 44 Закона о контрактной системе установлено обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки.

В соответствии с частью 3 статьи 44 Закона о контрактной системе в конкурсной документации, документации об аукционе заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок в соответствии с Законом о контрактной системе и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с Законом о контрактной системе).

Извещением об осуществлении закупки, пунктом 29 информационной карты документации об аукционе установлено, что размер обеспечения заявки составляет 1% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 136 127,58 руб. (сто тридцать шесть тысяч сто двадцать семь руб. 58 коп). Требование обеспечения заявки на участие в электронном аукционе в равной мере распространяется на всех участников размещения заказа. Участие в открытом аукционе в электронной форме возможно при наличии на лицевом счете, открытом для проведения операций по обеспечению участия в аукционе участника закупок, подавшего заявку на участие в аукционе, денежных средств в размере обеспечения данной заявки (в отношении которых не осуществлено блокирование в соответствии с Законом), в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в аукционе в электронной форме, предусмотренный данной документацией об аукционе.

Таким образом, извещением, документацией о закупке не предусмотрена возможность представления участниками электронного аукциона обеспечения заявки в виде банковской гарантии, что не соответствует требованиям действующего законодательства о контрактной системе и является нарушением части 2 статьи 44 Закона о контрактной системе.

Довод жалобы заявителя обоснован.

2. 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.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено в контракт

включаются обязательные условия: 1) о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, в том числе с учетом положений части 13 статьи 37 Закона о контрактной системе, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных обязательств в случае установления в соответствии с частью 4 статьи 33 Закона о контрактной системе требований к их предоставлению. В случае, если контрактом предусмотрены его поэтапное исполнение и выплата аванса, в контракт включается условие о размере аванса в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа; 2) об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

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

В нарушение пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в проект контракта не включено обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Довод жалобы заявителя обоснован.

3. В силу части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 9 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 случае, 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 Законом о контрактной системе, предоставления подрядчиком в соответствии с Законом о контрактной системе обеспечения исполнения контракта

Из указанных норм законодательства о контрактной системе следует, что при исполнении контракта по соглашению сторон допускается при совокупности обстоятельств, предусмотренных пунктом 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, изменение срока выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия.

Пунктом 11.5 проекта контракта установлено, что отношения Сторон, не урегулированные настоящим контрактом, регулируются действующим законодательством РФ.

Следовательно, в проекте контракта не исключена возможность изменения условий исполнения контракта во всех случаях, указанных в статье 95 Закона о контрактной системе, в том числе в случае, если предметом контракта является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, что соответствует положениям законодательства о контрактной системе.

Согласно статье 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

С учетом изложенного, положения пункта 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе могут применяться сторонами независимо от включения в проект контракта данного условия исполнения контракта.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает в действиях заказчика нарушения законодательства о контрактной системе в части порядка установления условий изменения контракта.

Довод жалобы заявителя не находит подтверждения, не обоснован.

4. В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 96 Закона о контрактной системе, 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 Закона о контрактной системе.

Частями 1, 2 статьи 37 Закона о контрактной системе определено, 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).

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 статьи 37 Закона о контрактной системе, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

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 Закона о контрактной системе, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 Закона о контрактной системе, 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 Законом о контрактной системе 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.

Из содержания извещения, документации об аукционе следует, что закупка осуществляется в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе (для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций).

Вместе с тем, в нарушение части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе проект контракта не содержит условие о возможном освобождении от предоставления обеспечения исполнения контракта участника закупки, являющегося субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией, в случае предоставления 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).

Довод жалобы заявителя обоснован.

При проведении внеплановой проверки в действиях Заказчика антимонопольным органом выявлено следующее нарушение законодательства о контрактной системе.

Положение об ответственности за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, установлено ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» в пункте 8.4.2 проекта контракта в редакции, действовавшей до 14.08.2019 года, что не соответствует части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункту 9 Постановления Правительства РФ № 1042.

Действия заказчика могут быть квалифицированы по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Принимая во внимание, что допущенные нарушения на результаты осуществленной закупки не повлияли, Комиссия считает целесообразным выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе при направлении проекта контракта победителю электронного аукциона.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт фасада общежития Литер А3 по адресу г. Челябинск, ул. 40 лет Октября, д. 21 (извещение № 0369200031819000032) обоснованной в части отсутствия возможности предоставления участниками электронного аукциона обеспечения заявки в виде банковской гарантии; нарушения пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе; отсутствия условия о возможном освобождении от предоставления обеспечения исполнения контракта участника закупки, являющегося субъектом малого

предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией, в случае предоставления 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), в остальной части необоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 13 статьи 34, части 2 статьи 44, части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

3. По результатам проведенной внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункта 9 Постановления Правительства РФ № 1042.

4. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе выдано по итогам рассмотрения жалобы № 895-ж/2019.

5. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «<...>»

Члены Комиссии «<...>»

«<...>»