

Решение
по делу №06/1004-17
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

21.04.2017

г. Симферополь

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

<...>

при участии представителей интересов:

Уполномоченного органа И. В. Хованского (по доверенности),

Заказчика Н. А. Лещенко (по доверенности),

Представители Заявителя на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя б/н, б/д (вх. №1070/09 от 17.04.2017) на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении электронного аукциона «Выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Внешнее водоснабжение реконструируемого аэровокзального комплекса «Симферополь» (номер извещения 0175200000417000065) (далее — Аукцион), в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика, Уполномоченного органа:

1. Заказчиком не указано конкретное значение объема привлечения к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, чем нарушена часть 6 статьи 30 Закона о контрактной системе.

2. Заказчиком установлены разные сроки действия обеспечения исполнения контракта в зависимости от способа обеспечения контракта.

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 17.04.2017 №06/3220, направленное Заявителю, Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

На заседании Комиссии представители Уполномоченного органа, Заказчика не согласились с доводами жалобы и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик, Уполномоченный орган действовали в соответствии с требованиями документации об Аукционе и положениями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

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

- извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте — 29.03.2017, изменения – 24.04.2017;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта – 136 254 621,00 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 15.05.2017 08:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 15.05.2017, дата проведения Аукциона: 18.05.2017.

1. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком в проекте контракта не указано конкретное значение объема привлечения к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, чем нарушена часть 6 статьи 30 Закона о контрактной системе.

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

Согласно 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 1 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчика

обязаны осуществлять закупки у [субъектов](#) малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих [организаций](#) в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом [части 1.1](#) настоящей статьи.

Частью 5 статьи 30 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 силу части 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 статьи 30 Закона о контрактной системе, 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 статьи 30 Закона о контрактной системе, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Закона о контрактной системе. 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.

Заказчик в проекте контракта документации об Аукционе установил: «...

5.4.4 Привлечь к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее 15% (пятнадцати процентов) от цены Контракта (в случае, если Подрядчик не является субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией).

...» (цитата проекта контракта).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил: «...Пунктом 1 типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 23 декабря 2016 № 1466 (Постановление № 1466), закреплено условие об обязанности поставщика (подрядчика, исполнителя) привлекать к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее 5 процентов от цены контракта. В соответствии с п. 5.4.4 проекта контракта, для выполнения работ по настоящему контракту Подрядчик должен привлекать к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа

субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее 15 процентов от цены контракта. Следовательно, проект государственного контракта соответствует требованиям Постановления № 1466.

Также данную позицию поддерживает Министерство Экономического Развития Российской Федерации в своем письме от 15 февраля 2017г. № Д28и-629.

Таким образом, Заказчик применяет допустимую формулировку требований к привлечению Подрядчиком к исполнению Контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства. ...» (цитата письменных возражений).

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что данные действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводам жалобы Заявителя о том, что Заказчиком установлены разные сроки действия обеспечения исполнения контракта в зависимости от способа обеспечения исполнения контракта: «...Согласно проекту контракта, срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. Одновременно с этим в проекте контракта указано: ...

- денежные средства возвращаются Подрядчику с которым заключен контракт, при условии надлежащего исполнения им всех своих обязательств по контракту в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня получения Заказчиком соответствующего письменного требования Подрядчика, по реквизитам, указанным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в письменном требовании.

Таким образом, заказчик устанавливает разные сроки действия обеспечения исполнения контракта в зависимости от способа обеспечения контракта. Устанавливая такие противоречивые требования, заказчик вводит в заблуждение участников закупки, которые не могут объективно оценить условия участия в закупке...» (цитата жалобы).

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

В силу части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт 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.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Частью 4 статьи 96 Закона о контрактной системе предусмотрено, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Заказчиком в документации об Аукционе, проекте контракта установлено требование о предоставлении участником обеспечения исполнения контракта путем внесения денежных средств или предоставлением банковской гарантии, а также установлено обязательное условие о сроке возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта и требования к банковской гарантии, предоставленной в обеспечение исполнения контракта, предусмотренные статьей 45 Закона о контрактной системе.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил: «...Статьями 45 и 96 Закона о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень требований к обеспечению контракта в форме банковской гарантии. Так, частью 3 статьи 95 Закона о контрактной системе закреплено требование о сроке действия банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно часть 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику, подрядчику, исполнителю (далее – контрагент) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется контрагентом).

Каких – либо требований к установлению такого срока законом не установлено. Соответственно, заказчик вправе самостоятельно определить срок, в течении которого он должен будет вернуть денежные средства, полученные в качестве обеспечения исполнения обязательств контрагента по контракту и указать такой срок в контракте, это касается и возврата денежных средств, полученных заказчиком в качестве обеспечения гарантийных обязательств поставщика, подрядчика. При этом заказчик вправе установить, что денежные средства возвращаются контрагенту после окончания срока контракта, а срок действия

контракта может быть установлен до окончания контрагентом своих обязательств по контракту (п. 4 ст. 421 ГК РФ) ...» (цитата письменных возражений).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика по установлению в проекте контракта условия предоставления обеспечения исполнения контракта, не противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в связи с чем, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя необоснованной.
2. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 17.04.2017 № 06/3220.

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