



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

27.05.2016 г., № 6119/05-02

На № _____ от _____

ООО «Гранит»

150040, г. Ярославль, ул. Менжинского, д. 4,
офис 1
8 (4852) 68-09-96
granit13@list.ru

**Администрация Даниловского сельского
поселения Даниловского муниципального
района Ярославской области**

152070, Ярославская обл., Даниловский р-н,
пос. Горушка, ул. Вахтинское шоссе, д. 45
8 (48538) 5-23-70
sp_danilov@mail.ru

**Администрация Даниловского
муниципального района Ярославской
области**

152070, Ярославская обл., Даниловский р-н,
г. Данилов, ул. Соборная, д. 14а
8 (48538) 5-16-66
admr@danilovmr.ru

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

101000, г. Москва, Милютинский пер.,
д. 10, стр. 4
8 (495) 787-29-98
info@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/122Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 24 мая 2016 года
Решение изготовлено в полном объеме 27 мая 2016 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – временно исполняющий обязанности начальника отдела контроля закупок управления Лебедева С.Н., специалист-эксперт отдела контроля закупок управления Смирнова Т.А.,

с участием:

от заявителя – ООО «Гранит» (далее – заявитель) – представители по доверенности: Донова Ю.В., Мялкин В.В.;

от заказчика – Администрации Даниловского сельского поселения Даниловского муниципального района Ярославской области (далее – заказчик) – представитель по доверенности – Казмирова О.А., глава Даниловского сельского поселения Даниловского муниципального района Ярославской области Иванычева С.Н.;

от уполномоченного органа – Администрации Даниловского муниципального района Ярославской области – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведовлены надлежащим образом, направили ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя, представили письменные пояснения;

005520

от оператора торговой площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее – оператор торговой площадки, торговая площадка) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Гранит» на действия заказчика – Администрации Даниловского сельского поселения Даниловского муниципального района Ярославской области – при проведении электронно аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования вне границ населенного пункта Взглядово – Шерстнево на территории Даниловского сельского поселения (извещение № 0171300007916000039) (далее – аукцион, электронный аукцион) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 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» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ), 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «Гранит» на действия заказчика – Администрации Даниловского сельского поселения Даниловского муниципального района Ярославской области – при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования вне границ населенного пункта Взглядово – Шерстнево на территории Даниловского сельского поселения (извещение № 0171300007916000039).

По мнению заявителя, заказчиком необоснованно отказано в принятии банковской гарантии ООО «Гранит» и в подписании муниципального контракта на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования вне границ населенного пункта Взглядово – Шерстнево на территории Даниловского сельского поселения, а также необоснованно признано ООО «Гранит» уклонившимся от подписания муниципального контракта.

Заявитель пояснил следующее.

По результатам электронного аукциона, состоявшегося 25.04.2016, участник аукциона – ООО «Гранит» – был признан его победителем.

11.05.2016 участником аукциона – ООО «Гранит» – было направлено оператору торговой площадки сканированное изображение оригинала банковской гарантии № УРГО-77/187795/2016, выданной ПАО Коммерческий Банк «НЕФТЯНОЙ АЛЬЯНС», и подписанный заявителем контракт.

16.05.2016 заявитель получил посредством электронной почты уведомление от заказчика об отказе в принятии данной банковской гарантии в связи с несоответствием гарантии условиям законодательства о закупках. Устно заказчик пояснил, что в представленной заявителем банковской гарантии неверно указан адрес заказчика:

указано: «Российская Федерация, 152070, Ярославская обл, Даниловский р-н, Данилов г, ВАХТИНСКОЕ, 45»,

вместо: «Российская Федерация, 152070, Ярославская область, Даниловский район, п. Горюшка, ул. Вахтинское шоссе, д. 45».

В связи с изложенным заявителем многократно была озвучена заказчику просьба предоставить ООО «Гранит» возможность внести изменения в банковскую гарантию и подписать муниципальный контракт посредством направления запроса на торговую площадку.

В то же время ООО «Гранит» направило претензию в адрес банка с целью урегулирования сложившейся ситуации. Таким образом, были произведены соответствующие согласования, получен и оплачен счет на перевыпуск банковской гарантии, получен скан новой банковской гарантии, который был незамедлительно направлен заказчику посредством электронной почты.

По мнению заявителя, в соответствии с действующим законодательством заказчик обладает правом разместить протокол разногласий к контракту и дать подрядчику возможность внести исправления, однако, статус контакта на торговой площадке с «На подписи Заказчика» изменился на «Уклонился».

Заявителем была направлена письменная просьба в адрес заказчика о предоставлении ООО «Гранит» возможности подписать контракт и заменить банковскую гарантию на верную.

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание об устранении указанных нарушений.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения, в которых указали, что заказчиком законно и обоснованно принято решение о признании победителя электронного аукциона – ООО «Гранит» – уклонившимся от подписания муниципального контракта в соответствии с положениями законодательства о закупках. Просят признать жалобу заявителя необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом – Администрацией Даниловского муниципального района Ярославской области – в Единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 14.04.2016 размещено извещение № 0171300007916000039 о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования вне границ населенного пункта Взглядово – Шерстнево на территории Даниловского сельского поселения. Начальная (максимальная) цена контракта – 2 931 891,72 руб. (два миллиона девятьсот тридцать одна тысяча восемьсот девяносто один рубль семьдесят две копейки). Заказчиком выступила Администрация Даниловского сельского поселения Даниловского муниципального района Ярославской области.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Исходя из части 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, 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.

Пунктом 21 «Обеспечение исполнения контракта» раздела 1 «Характеристика торгов. Инструкции участникам размещения заказа» аукционной документации установлено:

21.2. Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 ФЗ № 44 от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд», или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, указанный в Информационной карте электронного аукциона;

21.4. Участник закупки, с которым заключается контракт, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта, (установленные пунктом 3 статьи 70 Федерального закона № 44-ФЗ), передает документ об обеспечении исполнения контракта, подтверждающий предоставление обеспечения контракта и подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющим право действовать от имени участника аукциона, одновременно с подписанным указанным лицом проектом контракта.

Согласно пункту 7 раздела 2 «Информационная карта электронного аукциона» исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику. В случае выбора участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в виде банковской гарантии, такая банковская гарантия должна обеспечивать все обязательства Принципала перед Бенефициаром по контракту, в том числе уплату неустоек (пени и штрафы).

В соответствии с частями 1-3 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со статьей 69 настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0171300007916000039 (№ 38) от 27.04.2016 аукционной комиссией уполномоченного органа победителем электронного аукциона был признан участник аукциона – ООО «Гранит». Предложение о цене контракта – 1 964 367,45 руб. (один миллион девятьсот шестьдесят четыре тысячи триста шестьдесят семь рублей сорок пять копеек).

04.05.2016 заказчиком был направлен участнику аукциона – ООО «Гранит» – проект муниципального контракта.

11.05.2016 участником аукциона – ООО «Гранит» – посредством электронной площадки было направлено сканированное изображение оригинала банковской гарантии № УРГО-77/187795/2016, выданной ПАО Коммерческий Банк «НЕФТЯНОЙ АЛЬЯНС» 11.05.2016, и подписанный ООО «Гранит» проект муниципального контракта.

В соответствии с частью 5 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

Согласно пункту 3 части 6 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является, в том числе, несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика,

исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно разделу 2 «Информационная карта электронного аукциона» аукционной документации, а также разделу 19 «Подписи представителей сторон» проекта муниципального контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, адрес местонахождения заказчика: 152070, Ярославская область, Даниловский район, п. **Горушка**, ул. Вахтинское шоссе, д. 45.

В предоставленном участником аукциона – ООО «Гранит» – сканированном изображении оригинала банковской гарантии № УРГО-77/187795/2016 от 11.05.2016 указано местонахождение бенефициара (заказчика): «Российская Федерация, 152070, Ярославская обл, Даниловский р-н, **Данилов** г, **ВАХТИНСКОЕ**, 45», что не соответствует сведениям о местонахождении заказчика, указанным в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации, размещенным в Единой информационной системе.

16.05.2016 заказчик направил посредством электронной почты уведомление участнику аукциона – ООО «Гранит» – об отказе в принятии данной банковской гарантии в связи с несоответствием гарантии условиям законодательства о закупках.

Регламентированный срок подписания проекта муниципального контракта заказчиком – 16.05.2016.

Согласно части 13 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В этот же день, 16.05.2016, заказчиком был опубликован протокол отказа от заключения муниципального контракта с победителем электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования вне границ населенного пункта Взглядово – Шерстнево на территории Даниловского сельского поселения (извещение №0171300007916000039) (№ 38) от 16.05.2016, в котором указано, что банковская гарантия, предоставленная участником аукциона – ООО «Гранит» – не соответствует требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки (в соответствии с пунктом 3 части 6 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ), что согласно части 6 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ является основанием для отказа в принятии заказчиком банковской гарантии.

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России не усматривает нарушений законодательства о закупках в действиях заказчика по отказу в принятии банковской гарантии № УРГО-77/187795/2016 от 11.05.2016, предоставленной ООО «Гранит» в качестве обеспечения исполнения муниципального контракта.

В ходе внеплановой проверки Комиссией Ярославского УФАС России в действиях заказчика выявлены следующие нарушения.

Согласно части 4 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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). Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком

обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 года № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» (далее – Постановление Правительства от 25.11.2013 № 1063) утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Правила).

Пунктом 5 Правил установлена фиксированная (конкретная) сумма размера штрафа, начисляемая за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, определяемая в зависимости от начальной (максимальной) цены контракта:

2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Однако заказчик не предусмотрел в проекте муниципального контракта на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования вне границ населенного пункта Взглядово – Шерстнево на территории Даниловского сельского поселения возможность подрядчика потребовать от заказчика уплаты штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств), не указав размер данного штрафа, тем самым допустил **нарушение части 5 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Согласно части 6 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Частью 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Исходя из пунктов 6-8 Правил, пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта,

уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле:

$$П = (Ц - В) \times С,$$

где:

Ц – цена контракта;

В – стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов;

С – размер ставки.

Размер ставки определяется по формуле:

$$С = С_{ЦБ} \times ДП,$$

где:

С_{ЦБ} – размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента К;

ДП – количество дней просрочки.

Коэффициент К определяется по формуле:

$$К = ДП / ДК \times 100\%,$$

где:

ДП – количество дней просрочки;

ДК – срок исполнения обязательства по контракту (количество дней).

При К, равном 0-50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 50-100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

На заседании Комиссии установлено, что в пункте 8.2 раздела 8 «Ответственность Сторон» проекта муниципального контракта установлено, что за нарушение Подрядчиком сроков исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, пеня начисляется за каждый день просрочки, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Подрядчиком.

Следовательно, заказчик, в муниципальном контракте установил размер пени, который должен потребовать заказчик в случае просрочки исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не в соответствии с требованиями части 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, тем самым допустил **нарушение части 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на

положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Исходя из статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Из содержания данной нормы следует, что стороны могут определить срок действия банковской гарантии путем указания лишь на то событие, наступление которого не зависит от воли и действий сторон (если событие не обладает качеством неизбежности наступления, оно не может определять начало (окончание) течения срока, в том числе и срока действия контракта).

В пункте 7 раздела 1 «Информационная карта аукциона» аукционной документации установлено, что срок обеспечения контракта должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В пункте 2.5 раздела 2 «Обеспечение исполнения обязательств по контракту» проекта муниципального контракта установлено, что срок предоставления обеспечения контракта должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Частью 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ определено: 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.

Согласно пункту 15.1 раздела 15 «Срок действия контракта» проекта муниципального контракта установлено, что контракт, вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до полного и надлежащего исполнения Сторонами всех своих обязательств по Контракту.

Из анализа положений аукционной документации (пункта 7 раздела 1 «Информационная карта аукциона» и пунктов 2.5 и 15.1 проекта муниципального контракта) следует, что заказчик устанавливает срок действия банковской гарантии в зависимости от истечения срока действия контракта, при этом окончание срока действия контракта определяется событием – полным исполнением сторонами своих обязательств, которое, во-первых, может и не наступить, а, во-вторых, может наступить значительно позже установленного контрактом срока поставки и оплаты.

Соответственно, потенциальному участнику закупки, имеющему намерение принять участие в данном аукционе, при изучении аукционной документацией, в том числе, проекта контракта, не представляется возможным однозначно, четко установить срок действия обеспечения исполнения контракта, предоставляемого участником закупки в виде банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта (в свою очередь поставленного в зависимость от исполнения сторонами всех обязательств, которое может не произойти или произойти значительно позже установленного контрактом срока поставки и оплаты) не менее чем на 1 месяц.

Таким образом, заказчиком срок действия банковской гарантии не установлен надлежащим образом в соответствии с требованиями статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации, что, соответственно, является **нарушением пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**.

Согласно пункту 9 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о возможности заказчика изменить условия контракта в соответствии с положениями настоящего Федерального закона.

В пункте 14 раздела 2 «Информационная карта электронного аукциона» документации об электронном аукционе не предусмотрена возможность заказчиком по соглашению сторон снизить цену контракта при его исполнении без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта, а также не предусмотрена возможность заказчика при заключении контракта по согласованию с участником закупки, с которым заключается контракт, увеличить количество поставляемого товара на сумму, не превышающую разницы между ценой контракта, предложенной таким участником, и начальной (максимальной) ценой контракта.

Исходя из части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, 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 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.

Часть 10 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ регламентирует, что контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Следовательно, в проекте контракта и в аукционной документации должны быть установлены единые требования относительно возможности заказчика изменить условия контракта в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

На заседании Комиссии установлено, что в пункте 9.1 раздела 9 «Изменение и расторжение контракта» проекта муниципального контракта указано, что изменение Контракта допускается в случаях, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.

Таким образом, заказчиком установлены противоречивые требования о наличии/отсутствии возможности заказчика изменить условия контракта в соответствии с подпунктами «а» и «б» пункта 1 части 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, что исключает возможность однозначного толкования участниками закупки условий закупки, что приводит к ограничению количества участников закупки, и, соответственно, является нарушением **пункта 9 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу ООО «Гранит» на действия заказчика – Администрации Даниловского сельского поселения Даниловского муниципального района Ярославской области – при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования вне границ населенного пункта Взглядово – Шерстнево на территории Даниловского сельского поселения (извещение № 0171300007916000039) необоснованной;

2. По итогам проведения внеплановой проверки признать заказчика – Администрацию Даниловского сельского поселения Даниловского муниципального района Ярославской области, уполномоченный орган – Администрацию Даниловского муниципального района Ярославской области – нарушившими часть 5 и 7 статьи 34, пункты 8 и 9 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

3. Выдать заказчику – Администрации Даниловского сельского поселения Даниловского муниципального района Ярославской области, уполномоченному органу – Администрации Даниловского муниципального района Ярославской области – обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений законодательства о закупках.

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

Председатель Комиссии




Паутов И.Г.

Члены Комиссии:



Лебедева С.Н.



Смирнова Т.А.