

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25
e-mail: to33@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е
по делу о нарушении законодательства
о контрактной системе в сфере закупок
№ 033/06/68-573/2021

22 июня 2021 года

г. Владимир

Резолютивная часть решения оглашена 22.06.2021

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе: председательствующего Комиссии: членов Комиссии:

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе в сфере закупок) и 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, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «МОНОЛИТ» на положения документации об электронном аукционе на реконструкцию котельной ул.Лесная (№ закупки 0128300011321000022).

Заказчик, надлежащим образом уведомленный о времени и месте рассмотрения дела ходатайствовал о рассмотрении жалобы в отсутствие его законного представителя.

Заявитель, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

21.06.2021 г. в соответствии с пунктом 3.33 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией был объявлен перерыв до 22.06.2021 г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/68-573/2021 Комиссия Владимирского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «МОНОЛИТ» (далее – заявитель, общество) на положения документации об электронном аукционе на реконструкцию котельной ул.Лесная (№ закупки 0128300011321000022).

По мнению заявителя, аукционная документация составлена с нарушениями действующего законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

1. В Извещении о проведении аукциона указано, что закупка проводится только для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 30 Закона о контрактной системе, Заказчики 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, путем: проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные

некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.

Согласно Извещению о проведении аукциона, начальная (максимальная) цена контракта превышает предельное значение начальной (максимальной) цены контракта, установленное п.1 ч. 1 ст. 30 Закона о контрактной системе для закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, Заказчик допустил нарушение п. 1 ч. 1 ст. 30 Закона о контрактной системе.

2. Статья 96 Закона о контрактной системе № 44-ФЗ в числе прочего гласит: «6. 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».

Однако заказчик в проекте контракта устанавливает размер обеспечения исполнения контракта следующим образом:

«10.2. Обеспечение исполнения Контракта предоставляется Заказчику до заключения Контракта. Размер обеспечения исполнения Контракта составляет _____ (_____) рублей __ копеек 5(пять) процентов от цены Контракта».

Таким образом, заказчик нарушает часть 6 статьи 96 Закона о контрактной системе № 44-ФЗ.

3. Частью 1 пункт 1 статьи 30 Закона о контрактной системе предусмотрена обязанность заказчика 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, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.

К закупкам по Федеральному [закону](#) N 44-ФЗ после 14 августа 2019 года применяются новые [правила](#) определения размера неустойки. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019 N 1011 [изменился размер штрафа](#) за ненадлежащее исполнение контрактов, заключенных по итогам закупки у СМП и СОНКО. По новым правилам он составит 1% от цены контракта или его этапа, но не менее чем 1 тыс. руб. и не более чем 5 тыс. руб.

Рассматриваемая закупка исходя из НМЦК не должна проводиться у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Однако, штрафы, установленные заказчиком, противоречат указанному выше Постановлению:

«9.2. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате штрафа в размере _____ рублей.

Размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей».

4. В соответствии с ч.3 ст.68 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" электронный аукцион в случае включения в документацию о закупке в соответствии с [пунктом 8 части 1 статьи 33](#) ФЗ-44 закона проектной документации проводится через четыре часа после окончания срока подачи заявок на участие в указанном электронном аукционе.

Документация заказчика включает проектную документацию в соответствии с [пунктом 8 части 1 статьи 33](#) ФЗ-44. Однако заказчик в нарушение ч.3 ст.68 ФЗ-44 устанавливает неправомерный срок проведения электронного аукциона:

1.	Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников	17.06.2021
2.	Дата проведения электронного аукциона	18.06.2021

В силу изложенного, общество просит провести внеплановую проверку, признать заказчика нарушившим положения Закона о контрактной системе и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик в мотивированном отзыве отметил, что с доводом жалобы в части, объявления закупки для СМП свыше 20,0 млн. руб. согласен. Указанная закупка была размещена заказчиком в целях обеспечения исполнения нормы закона в части соблюдения процента закупок у СМП (15%) от совокупного годового объема.

Изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Владимирского УФАС России пришла к следующим выводам.

04.06.2021 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок были размещены извещение № 0128300011321000022 и документация об электронном аукционе на реконструкцию котельной ул.Лесная.

Начальная (максимальная) цена контракта: 23 557 950,00рублей.

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчики 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, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. *При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.*

Однако в аукционной документации и извещении о проведении аукциона указано, что закупка проводится только для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно аукционной документации и извещению о проведении аукциона начальная (максимальная) цена контракта превышает предельное значение начальной (максимальной) цены контракта, установленное п.1 ч. 1 ст. 30 Закона о контрактной системе для закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение п. 1 ч. 1 ст. 30 Закона о контрактной системе.

Следовательно, довод заявителя находит свое подтверждение.

2. Статьей 96 Закона о контрактной системе установлено, что в случае установления заказчиком в соответствии с настоящей статьей требования обеспечения исполнения контракта размер такого обеспечения устанавливается в соответствии с настоящим Федеральным законом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом *в размере от одной второй процента до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта*, за исключением случаев, предусмотренных частями 6.1 и 6.2 настоящей статьи. При этом, если:

1) контрактом предусмотрена выплата аванса, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается не менее чем в размере аванса, за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 настоящей части;

2) аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса;

3) в соответствии с законодательством Российской Федерации расчеты по контракту в части выплаты аванса подлежат казначейскому сопровождению, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается заказчиком от начальной (максимальной) цены контракта (от цены контракта в случае, предусмотренном частью 6.2 настоящей статьи при заключении контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона), уменьшенной на размер такого аванса.

Однако заказчик в нарушение части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе в пункте 10.2 проекта контракта устанавливает размер обеспечения исполнения контракта следующим образом: «Обеспечение исполнения Контракта предоставляется Заказчику до заключения Контракта. Размер обеспечения исполнения Контракта составляет _____ (_____) рублей __ копеек 5(пять) процентов от цены Контракта».

Таким образом, довод заявителя находит свое подтверждение.

3. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчики 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, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. *При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.*

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019 № 1011 изменился размер штрафа за ненадлежащее исполнение контрактов, заключенных по итогам закупки у СМП и СОНКО.

На основании части 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.

На основании части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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 августа 2017 г. № 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)) установлены размеры таких штрафов.

Согласно части 4 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 (ред. от 02.08.2019) "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) 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 9.2 проекта муниципального контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате штрафа в размере _____ рублей.

Размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

Комиссией Владимирского УФАС России установлено, что закупка исходя из НМЦК не должна проводиться у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Однако, штрафы, установленные заказчиком, противоречат указанному Постановлению.

Таким образом, довод заявителя признается обоснованным.

4. В соответствии с частью 3 статьи 68 Закона о контрактной системе днем проведения электронного аукциона является рабочий день, следующий за датой окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в таком аукционе. При этом электронный аукцион в случае включения в документацию о закупке в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 настоящего Федерального закона проектной документации проводится через четыре часа после окончания срока подачи заявок на участие в указанном электронном аукционе.

Аукционная документация заказчика включает проектную документацию в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Однако согласно документации об электронном аукционе, извещению установлено следующее:

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников	17.06.2021
Дата проведения электронного аукциона	18.06.2021

Контрольный орган в сфере закупок пришел к выводу, что заказчик в нарушение частью 3 статьи 68 Закона о контрактной системе устанавливает неправомерный срок проведения электронного аукциона.

Следовательно, довод заявителя находит подтверждение.

Действия заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МОНОЛИТ» на положения документации об электронном аукционе на реконструкцию котельной ул.Лесная (№ закупки 0128300011321000022) обоснованной.

2. Признать заказчика нарушившим требования статей 30,34,68,96 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

3. Вынести в отношении заказчика, аукционной комиссии, оператора электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. Передать материалы настоящего дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок уполномоченному должностному лицу Владимирского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении виновных лиц.

Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.

Председательствующий Комиссии

Члены Комиссии