



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ХАБАРОВСКОМУ КРАЮ

РЕШЕНИЕ от 9 марта 2021 г. N 7-1/45 по делу N 027/06/64-208/2021

О НАПРАВЛЕНИИ РЕШЕНИЯ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

в присутствии представителей:

от заявителя - ООО "С": представитель не явился, о дате, месте и времени рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом;

от заказчика - Филиала ФГКУ "Д" в городе Хабаровске: представитель не явился, представлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя;

рассмотрев жалобу ООО "С" и материалы дела N 027/06/64-208/2021, Комиссия Хабаровского УФАС России

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю (далее - Хабаровское УФАС России) поступила жалоба ООО "С" (далее - Заявитель, Общество) на действия заказчика - Филиала ФГКУ "Д" в городе Хабаровске (далее - Заказчик) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на текущий ремонт благоустройства территории в районе расположения МИДК и весогабаритного комплекса СмпШ Нижнеленинское (извещение N 0322100002621000009 от 20.02.2021).

Заявитель полагает, что Заказчиком нарушены требования действующего законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, выражающихся в следующем:

1) в проекте контракта содержатся неправомерные условия о сроках возврата денежных средств, вносимых в качестве обеспечения исполнения контракта;

2) в проекте контракта установлено неправомерное условие об общей сумме начисленной неустойки;

3) не предусмотрено предоставление банковской гарантии в качестве обеспечения заявок на участие в закупке.

На основании [статьи 99](#) Федерального закона 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе), Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки.

Извещение N 0322100002621000009 о проведении электронного аукциона размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 03.02.2021.

Объект закупки: текущий ремонт благоустройства территории в районе расположения МИДК и весогабаритного комплекса СМПН Нижнеленинское.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 11 641 482,00 рублей.

Согласно извещению об осуществлении закупки, заказчиком установлено следующее ограничение: "Закупка у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций".

Согласно сведениям единой информационной системы в сфере закупок, закупка признана несостоявшейся в связи с отсутствием заявок от участников закупки.

В ходе проведения проверки Заказчиком представлены пояснения (исх. N 428-ПШ-426/5Ф от 04.03.2021), согласно которым обоснованность доводов жалобы признает в части пунктов 1, 3 жалобы.

В ходе заседания Комиссии Хабаровского УФАС России объявлялся перерыв с 05.03.2021 до 09.03.2021 ([пункт 3.32](#) Административного регламента, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14).

Изучив материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности жалобы в связи со следующими обстоятельствами.

1. Довод жалобы о неправомерных условиях проекта контракта в части сроков возврата денежных средств, вносимых в качестве обеспечения исполнения контракта признается обоснованным по следующим основаниям.

[Статьей 34](#) Закона о контрактной системе установлены обязательные требования к контракту, заключаемому по результату осуществления определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В силу [ч. 27 ст. 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), в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с [частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96](#) настоящего Федерального закона. При этом срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) таких денежных средств не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения,

предусмотренного [частью 3 статьи 30](#) настоящего Федерального закона, такой срок не должен превышать пятнадцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

Инспекцией Хабаровского УФАС России установлено, что закупка осуществляется с учетом ограничений, предусмотренных [ч. 3 ст. 30](#) Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 12.4 проекта государственного контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, установлено следующее условие:

- "Если Подрядчиком выбран способ обеспечения исполнения Контракта путем внесения денежных средств, то возврат обеспечения исполнения Контракта осуществляется в срок, не превышающий 30 (тридцати) дней с момента окончательного исполнения обязательств по оплате цены Контракта по письменному запросу Подрядчика. В письменном обращении Подрядчика должны быть указаны реквизиты для перечисления денежных средств".

В нарушение [ч. 27 ст. 34](#) Закона о контрактной системе Заказчиком в пункте 12.4 проекта государственного контракта установлено условие о том, что денежные средства возвращаются Заказчиком на основании письменного требования Подрядчика на банковский счет Подрядчика, указанный в требовании в течение 30 (Тридцати) календарных дней с даты поступления указанного требования Заказчику.

Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного [ч. 4.2 ст. 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

2. Доводы жалобы о наличии в проекте контракта неправомерного условия об общей сумме начисленной неустойки признается обоснованным по следующим основаниям.

В силу [ч. 4 ст. 64](#) Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

[Статьей 34](#) Закона о контрактной системе установлены требования к условиям государственного (муниципального) контракта.

В соответствии с [ч. 4 ст. 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.

Согласно [ч. 7 ст. 34](#) Закона о контрактной системе 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 одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта (отдельного этапа исполнения контракта), уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом (соответствующим отдельным этапом исполнения контракта) и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

Из положений **ч. 8 ст. 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 Российской Федерации от 30.08.2017 N 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. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063" утверждены **правила** определения размера штрафа, подлежащего установлению контрактом (далее - Правила определения размера штрафа).

Согласно пунктам 7.9, 7.10 проекта государственного контракта, Заказчиком установлены следующие условия:

- Общая сумма начисленных пеней (неустоек, штрафов) за ненадлежащее исполнение Государственным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, не может превышать цену Контракта (п. 7.9).

- Общая сумма начисленных пеней (неустоек, штрафов) за ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, не может превышать цену Контракта (п. 7.10).

Вместе с тем, **пунктами 11, 12** Правил определения размера штрафа установлены следующие условия:

Общая сумма начисленных штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта (**п. 11** Правил); общая сумма начисленных штрафов за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта (**п. 12** Правил).

Таким образом, ограничению в силу **пунктов 11, 12** Правил определения размера штрафа, **ч. 6, 8 ст. 34** Закона о контрактной системе ограничению в размере цены контракта подлежат исключительно штраф за неисполнение обязательств, начисляемый заказчику и подрядчику.

Таким образом, заказчиком определены условия проекта государственного контракта об ограничении предельной суммы пени с нарушением требований **ч. 6 ст. 34** Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного **ч. 4.2 ст. 7.30** КоАП РФ.

3. Доводы жалобы об отсутствии условия о возможности предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения заявок на участие в закупке признаются Комиссией

Хабаровского УФАС России в связи со следующими обстоятельствами.

Частью 3 ст. 7 Закона о контрактной системе установлено, что информация, предусмотренная настоящим Федеральным **законом** и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В силу **ч. 1 ст. 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.

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 (**ч. 2 ст. 44** Закона о контрактной системе).

Из положений **п. 7 ст. 42** Закона о контрактной системе следует, что извещение об осуществлении закупки должно содержать информацию о возможности предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, условия такой банковской гарантии.

Согласно **ч. 1 ст. 64** Закона о контрактной системе, аукционная документация должна содержать в том числе информацию, указанную в извещении об осуществлении закупки.

Согласно аукционной документации, Заказчиком установлено следующее условие.

6	Размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке.	Размер обеспечения заявки на участие в аукционе устанавливается в размере 1% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 116 414 руб. 82 коп., НДС не облагается. Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе осуществляется в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".
---	--	--

Аукционная документация не содержит условий о возможности предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, условий такой банковской гарантии.

Указанное нарушает положения **ч. 1 ст. 64** Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного **ч. 4.2 ст. 7.30** КоАП РФ.

Учитывая, что закупка признана несостоявшейся в связи с отсутствием поданных заявок на участие в торгах, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи заказчику предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь [ст. ст. 99, 106](#) Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд",

решила:

1. Признать жалобу ООО "С" на действия заказчика - Филиала ФГКУ "Д" в городе Хабаровске при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на текущий ремонт благоустройства территории в районе расположения МИДК и весогабаритного комплекса СМПН Нижнеленинское (извещение N 0322100002621000009 от 20.02.2021), обоснованной.

2. Признать заказчика - Филиал ФГКУ "Д" в городе Хабаровске нарушившим требования [ч. 6, 27 ст. 34, ч. 1 ст. 64](#) Закона о контрактной системе.

3. Предписание не выдавать.

КонсультантПлюс: примечание.

В документе, видимо, допущен пропуск текста: имеется в виду дело N 027/06/64-208/2021.

4. Передать материалы дела N /06/64-208/2021 уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его оглашения в Арбитражный суд Хабаровского края.
