

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО САРАТОВСКОЙ ОБЛАСТИ****РЕШЕНИЕ****от 12 мая 2020 г. N 064/06/34-668/2020****О ПРИЗНАНИИ ЖАЛОБЫ ОБОСНОВАННОЙ**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по контролю в сфере закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО "М" на действия Заказчика МУДО "Д" при проведении электронного аукциона N 0360300057420000001 " Капитальный ремонт здания",

установила:

30.04.2020 в Саратовское УФАС России поступила жалоба ООО "М" на действия Заказчика МУДО "Д" при проведении электронного аукциона N 0360300057420000001 " Капитальный ремонт здания" (далее - Аукцион).

Из жалобы Заявителя следует, что документация об Аукционе утверждена с нарушением требований Федерального [закона](#) от 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).

Изучив представленные сведения и документы, проведя внеплановую проверку, Комиссия пришла к следующим выводам:

23.04.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок были размещены извещение о проведении Аукциона и документация об Аукционе.

Заказчиком данного Аукциона является МУДО "Д" (далее - Заказчик).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 770 435,00 рублей.

Из жалобы Заявителя следует, что в проекте контракта документации об Аукционе в нарушение [Закона](#) о контрактной системе вместо ключевой ставки Банка России применяется ставка рефинансирования Центрального Банка Российской Федерации.

В соответствии с [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, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Вместе с тем, в соответствии с п. 8.7 проекта контракта документации об Аукционе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного настоящим Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного настоящим Контрактом срока исполнения обязательства. Пеня устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены настоящего Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Подрядчиком".

Таким образом, Заказчиком, в п. 8.7 проекта контракта документации об Аукционе, установлены положения об ответственности Подрядчика, не соответствующие ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Исходя из изложенного довод жалобы признается обоснованным.

Из жалобы Заявителя следует, что в пункте 10.4 проекта контракта документации об Аукционе указаны требования, предъявляемые к банковской гарантии, не соответствующие положениям ст. 45 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных **частью 2 настоящей статьи**, 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** настоящего Федерального закона.

В соответствии ч. 1 ст. 45 Закона о контрактной системе заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации, и включенными в перечень, предусмотренный **частью 1.2 настоящей статьи**.

Согласно ч. 1.2 ст. 45 Закона о контрактной системе перечень банков, соответствующих установленным требованиям, ведется федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации, и подлежит размещению на официальном сайте федерального органа исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет". В случае выявления обстоятельств, свидетельствующих о соответствии банка, не включенного в перечень, установленным требованиям либо о несоответствии банка, включенного в перечень, установленным требованиям, такие сведения направляются Центральным банком Российской Федерации в федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок в течение пяти дней со дня выявления указанных обстоятельств для внесения соответствующих изменений в перечень.

Исходя из положений ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе следует, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных [частью 15 статьи 44](#) настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со [статьей 96](#) настоящего Федерального закона;

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;

5) срок действия банковской гарантии с учетом требований [ст. 44](#) и [96](#) настоящего Федерального закона;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Кроме того, [ч. 3 ст. 96](#) Закона о контрактной системе установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

В п. 10.4 проекта контракта документации об аукционе Заказчиком установлены следующие требования к банковской гарантии:

Заказчик в качестве обеспечения исполнения контракта принимает банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный [статьей 74, 1](#) Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со [статьей 96](#) Федерального закона N 44-ФЗ;

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;

5) Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В банковскую гарантию должно быть включено условие о праве заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

Запрещается включение в условия банковской гарантии требования о представлении заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией.

Исходя из изложенного следует, что Заказчиком в нарушение [ч. 1 ст. 45](#) Закона неправомерно установлены требования к банкам, банковскую гарантию которых возможно принять Заказчиком в качестве обеспечения исполнения контракта.

Кроме того, нарушены положения [ч. 3 ст. 96](#) Закона о контрактной системе, а именно срок действия банковской гарантии, установленный Заказчиком в проекте контракта Аукционной документации, не соответствует требованиям к сроку действия банковской гарантии установленным [Законом](#) о контрактной системе.

Таким образом довод жалобы находит свое подтверждение.

Также из жалобы Заявителя следует, что в документации об Аукционе установлены штрафы за 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](#) Закона о контрактной системе не в соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ 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), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, 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" (далее - Постановление Правительства N 1042) Согласно **ч. 4 ст. 34** Закона о контрактной систем в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В извещения о проведении Аукциона установлено ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Согласно **п. 4** Постановления Правительства N 1042 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 **п. 8.8** проекта контракта документации об Аукционе указано: за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим Контрактом, Подрядчик выплачивает Заказчику штраф в размере _____ (_____) рублей ___ копеек, что составляет 3% от цены Контракта.

Таким образом, Заказчиком, в **п. 8.8** проекта контракта документации об Аукционе, установлены положения об ответственности Подрядчика, не соответствующие **ч. 4 ст. 34** Закона о контрактной системе, в связи с чем, довод жалобы признается обоснованным.

Учитывая вышеизложенное и на основании **ч. 8 ст. 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", Комиссия Саратовского УФАС России,

решила:

1. Признать жалобу ООО "М" на действия Заказчика МУДО "Д" при проведении электронного аукциона N 0360300057420000001 " Капитальный ремонт здания" обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика МУДО "Д" при проведении электронного аукциона N 0360300057420000001 " Капитальный ремонт здания" нарушение **части 4 и 7 ст. 34, части 1 и 2 ст. 45** Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".
3. Выдать Заказчику МУДО "Д" предписание об устранении допущенных нарушений.

4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.
