

## Решение по делу № 05-6/1-198-2012

10 декабря 2012 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель:

Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Манюгина Е.И. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Михеев А.А. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Шибанов Я.А. – специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- Министерства имущественных и земельных отношений Тверской области:\*\*\*;

- Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тверской области «Городская клиническая больница № 6»: \*\*\*,

- в отсутствие надлежаще извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы представителя ООО «ПротексФарм»,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу ООО «ПротексФарм» (далее – Общество) и проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) внеплановую проверку,

## установила:

В Тверское УФАС России 03.12.2012 поступила жалоба Общества, полагающего, что заказчиком - Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Тверской области «Городская клиническая больница № 6» и Министерством имущественных и земельных отношений Тверской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку антибактериальных препаратов для нужд ГБУЗ «Городская клиническая больница №6» (извещение от 26.11.2012 № 0136200003612004735) нарушены требования Закона в части установления санкций за неисполнение или ненадлежащее исполнение государственного контракта. В своей жалобе Общество указывает на то, что заказчик самостоятельно определил условия и размер штрафных санкций за нарушение условий договора, что противоречит требованиям части 11 статьи 9 Закона.

Представитель уполномоченного органа считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению, пояснив, что размер штрафных санкций за нарушение условий договора, предусмотренный проектом контракта, полностью отвечает требованиям части 11 статьи 9 Закона.

Представитель Заказчика считает доводы, изложенные в жалобе несостоятельными, а жалобу не подлежащей удовлетворению, поддержав доводы уполномоченного органа.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее.

26.11.2012 уполномоченным органом на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещены извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку антибактериальных препаратов для нужд ГБУЗ «Городская клиническая больница №6» (извещение от 26.11.2012 № 0136200003612004735) и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет **2 224 220, рублей.**

Пунктом 6 проекта государственного контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, установлены следующие санкции к Поставщику за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств:

«6.2. В случае неисполнения Поставщиком обязательства по поставке товара или нарушения Поставщиком сроков поставки товара, Поставщик обязан уплатить неустойку. Неустойка начисляется за каждый день просрочки, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Договором срока исполнения

обязательства, в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены Договора. Поставщик освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине Заказчика.

6.3. За неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему договору Поставщик уплачивает штраф в следующих размерах:

6.3.1. в случае неисполнения обязательства по доставке товара своими силами, средствами и за свой счет Поставщик возмещает Заказчику расходы по доставке товара в полном объеме;

6.3.2. за недоставку товара Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей в отношении каждого наименования лекарственного препарата, указанного в Заявке Заказчика;

6.3.3. в случае поставки некачественного товара Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей;

6.3.4. за нарушение срока замены товара ненадлежащего качества, Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 5% от цены договора.

6.3.5. в случае поставки товара без товарно-сопроводительных документов, указанных, в п.4.1 Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей в отношении каждого наименования Товара;

6.3.6. в случае невыполнения Поставщиком обязанности уведомить Заказчика о дате и времени поставки товара в установленный п. 2.4 настоящего договора срок, Поставщик уплачивает Заказчику штраф в размере 10 000 (десять тысяч) рублей».

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 Закона.

Согласно части 5 статьи 34 Закона к документации об аукционе должен быть приложен проект контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 9 Закона под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд. Под гражданско-правовым договором бюджетного учреждения на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в целях Закона понимается договор, заключаемый от имени бюджетного учреждения.

В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) и иными федеральными законами с учетом положений Закона.

В соответствии с частью 10 статьи 9 Закона в контракт включается обязательное

условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

В соответствии с частью 11 статьи 9 Закона в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

Таким образом, данной нормой установлен порядок начисления неустойки и определен лишь минимальный размер неустойки.

Согласно пунктам 1 и 4 статьи 421 ГК РФ юридические лица свободны в заключении договора, условия которого определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Таким образом, установление заказчиком, уполномоченным органом вышеуказанных санкций за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств не противоречит указанным выше положениям Закона.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что вопрос о санкциях за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств может быть разрешен в порядке гражданского судопроизводства с учетом положений статьи 333 ГК РФ.

На основании изложенного и руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

**решила:**

Признать жалобу ООО «ПротексФарм» необоснованной.

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

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Е.И. Манюгина, А.А. Михеев, Я.А. Шибанов