

Решение
по делу №06/1022-15
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

13.11.2015

г. Симферополь

Резолютивная часть решения объявлена 13.11.2015

Решение изготовлено в полном объеме 13.11.2015

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – заместителя руководителя Крымского УФАС России Муравьёва Максима Сергеевича,

заместителя председателя Комиссии – начальника отдела контроля закупок Крымского УФАС России Казаковой Наталии Петровны;

члена Комиссии - специалиста – эксперта отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России Замзараева Рустема Асановича, —

при участии представителей:

Белогорского филиала государственного бюджетного учреждения Республики Крым «Крымское управление водного хозяйства и мелиорации» (далее — Заказчик) Масляника В. И. (по доверенности), Миронюк Т. Б. (по доверенности),

ООО «Институт безопасности гидротехнических сооружений» (далее – Заявитель) Ермоленко В. Л. (по доверенности), -

рассмотрев жалобу Заявителя б/д, б/н (вх. № 930/09 от 09.11.2015) на действия Заказчика при проведении открытого конкурса «Разработка декларации безопасности ГТС (гидротехнических сооружений) Тайганского водохранилища» (номер извещения 0375200031015000006) (далее — Конкурс), рассмотрев представленные Заявителем и Заказчиком материалы, заслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и в результате внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктом 3.31 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 Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированного в

Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2015 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями комиссии Заказчика, выразившимися в неверном подсчете баллов при рассмотрении и оценки заявок на участие в Конкурсе.

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал довод жалобы в полном объеме.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик и конкурсная комиссия Заказчика действовали в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение о проведении закупки размещено Заказчиком 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 (далее – официальный сайт) – 16.10.2015;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – Конкурс;

- начальная (максимальная) цена контракта – 2 557 000,00 российских рублей;

- дата окончания подачи заявок: 22.10.2015, дата вскрытия конвертов с заявками: 22.10.2015, дата рассмотрения и оценки заявок: 22.10.2015;

- на участие в Конкурс подано 6 заявок от участников закупки, к участию в Конкурс допущено 5 участников;

- победителем Конкурса признано ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ НАУЧНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ «РОССИЙСКИЙ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ ИНСТИТУТ ПРОБЛЕМ МЕЛИОРАЦИИ» с предложением о цене контракта 1 200 000,00 российских рублей.

1. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчик неверно подсчитал баллы при рассмотрении и оценки заявок на участие в Конкурсе.

В соответствии с частью 6 статьи 106 Закона о контрактной системе рассмотрение жалобы не осуществляется в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе, в запросе предложений, окончательных предложений в соответствии с указанными в пунктах 3 и 4 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе критериями оценки этих заявок, окончательных предложений.

Следовательно, рассмотрение жалобы не осуществляется в отношении

результатов оценки заявок на участие в Конкурсе, в том числе по критерию «Квалификация участников конкурса, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации».

Таким образом, довод жалобы Заявителя о том, что конкурсная комиссия, необоснованно присвоила баллы заявкам участников по критерию «Квалификация участников конкурса, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» порядка оценки, установленного Конкурсной документацией, не подлежит рассмотрению Комиссией.

В силу части 5 статьи 53 Закона о контрактной системе конкурсная комиссия осуществляет оценку заявок на участие в конкурсе, которые не были отклонены, для выявления победителя конкурса на основе критериев, указанных в конкурсной документации. В соответствии с частью 8 статьи 53 Закона о контрактной системе победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения контракта на основе критериев, указанных в конкурсной документации, и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

2. В результате внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктом 3.31 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14, Комиссия установила.

2.1. В силу пункту 4 части 1 статьи 50 Закона о контрактной конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать предусмотренные статьей 51 Закона о контрактной системе требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников открытого конкурса или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе.

В соответствии с частью 4 статьи 51 Закона о контрактной системе все листы поданной в письменной форме заявки на участие в открытом конкурсе, все листы тома такой заявки должны быть прошиты и пронумерованы. Заявка на участие в открытом конкурсе и том такой заявки должны содержать опись входящих в их состав документов, быть скреплены печатью участника открытого конкурса при наличии печати (для юридического лица) и подписаны участником открытого конкурса или лицом, уполномоченным участником открытого конкурса. Соблюдение участником открытого конкурса указанных требований означает, что информация и документы, входящие в состав заявки на участие в открытом конкурсе и тома заявки на участие в открытом конкурсе, поданы от имени участника открытого конкурса и он несет ответственность за подлинность и достоверность этих информации и документов. Не допускается устанавливать иные требования к оформлению заявки на участие в открытом конкурсе, за исключением предусмотренных настоящей частью требований к оформлению такой заявки. При этом ненадлежащее исполнение участником открытого конкурса

требования о том, что все листы таких заявки и тома должны быть пронумерованы, не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе.

В разделе 1.4 «Требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению» Конкурсной документации Заказчик определил:

«Все листы поданной в письменной форме заявки на участие в открытом конкурсе, все листы тома такой заявки должны быть прошиты и пронумерованы. Заявка на участие в открытом конкурсе и том такой заявки должны содержать опись входящих в их состав документов, быть скреплены печатью участника открытого конкурса (для юридического лица) и подписаны участником открытого конкурса или лицом, уполномоченным участником открытого конкурса» (цитата Конкурсной документации).

При этом Комиссией установлено, что Конкурсная документация Заказчика не содержит условие о том, что ненадлежащее исполнение участником открытого конкурса требования о том, что все листы таких заявки и тома должны быть пронумерованы, не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе.

Учитывая приведенное, действия Заказчика, установившего обязательное требование к юридическим лицам скреплять заявку печатью независимо от наличия такой печати, а также не указавшего условие о допуске заявок неимеющих нумерации, нарушают требования части 4 статьи 51 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.2. Частью 1 статьи 50 Закона о контрактной системе установлено, что конкурсная документация должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении открытого конкурса.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 49 Закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса заказчик указывает требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса.

Требования к участникам закупки определены статьей 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе к участникам закупки предъявляется требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

На заседании Комиссии установлено, что Конкурсная документация Заказчика не содержит требования о том, что участник закупки не должен являться офшорной компанией.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Конкурсной документации требование, предусмотренное пунктом 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, нарушают часть 1 статьи 50 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения,

ответственность за совершение которого предусмотрена [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.3. Пунктом 10 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе установлено, что конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать размер обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, а также условия банковской гарантии (в том числе срок ее действия).

При этом в силу части 1 статьи 44 Закона о контрактной системе при проведении конкурсов заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок. При этом в конкурсной документации заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок в соответствии с Законом о контрактной системе и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с Законом о контрактной системе). Обеспечение заявки на участие в конкурсе может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе осуществляется участником закупок.

В соответствии с частью 3 статьи 44 Закона о контрактной системе банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в конкурсе, должна соответствовать требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок.

В разделе 1.11 «Порядок внесения денежных средств, в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, реквизиты счета для внесения денежных средств, в качестве обеспечения заявок участников открытого конкурса, а также условия банковской гарантии» Конкурсной документации Заказчик определил:

«Обеспечение заявки на участие в открытом конкурсе может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц. Выбор способа обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе осуществляется участником закупки» (цитата Конкурсной документации).

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Конкурсной документации ненадлежащие сроки действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки на участие в Конкурсе, нарушают часть 3 статьи 44 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.4. Пунктом 10 части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе установлено, что конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать размер обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, а также условия банковской гарантии (в том числе срок ее действия).

При этом в силу части 1 статьи 44 Закона о контрактной системе при проведении конкурсов заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок. При этом в конкурсной документации заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок в соответствии с Законом о контрактной системе и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с Законом о контрактной системе). Обеспечение заявки на участие в конкурсе может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или банковской гарантией. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе осуществляется участником закупок.

В соответствии с частью 13 статьи 44 Закона о контрактной системе возврат денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявок, не осуществляется или осуществляется уплата денежных сумм по банковской гарантии, в следующих случаях:

- 1) уклонение или отказ участника закупки заключить контракт;
- 2) непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных настоящим Федеральным законом, до заключения контракта заказчику обеспечения исполнения контракта;
- 3) утратил силу. - Федеральный закон от 04.06.2014 №140-ФЗ.

В разделе 1.11 «Порядок внесения денежных средств, в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, реквизиты счета для внесения денежных средств, в качестве обеспечения заявок участников открытого конкурса, а также условия банковской гарантии» Конкурсной документации Заказчик определил:

«В случае принятия решения о предоставлении обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе путем внесения денежных средств Участник закупки перечисляет денежные средства на счет на условиях Договора финансового обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (Раздел 2.15. Форма Договора финансового обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе). Договор финансового обеспечения заявки в 2-х экземплярах подписывается Участником закупки и предоставляет вместе с заявкой (прикладывается к заявке, не прошивается)» (цитата Конкурсной документации).

При этом в подпункте 2.2 пункта 2 «Случаи возврата (не возврата) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе» раздела 2.15. Форма Договора финансового обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе Конкурсной документации Заказчик установил:

«2.2. Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, не возвращаются:

- 2.2.1. в случае уклонения или отказа участника закупки заключить контракт;
- 2.2.2. в случае, непредставления или представления с нарушением условий, установленных конкурсной документацией, до заключения контракта заказчику обеспечения исполнения контракта;
- 2.2.3. в случае, изменения или отзыва участником закупки заявки на участие в определении исполнителя после истечения срока окончания подачи таких заявок»

(цитата Конкурсной документации).

Таким образом, в нарушение части 13 статьи 44 Закона о контрактной системе Заказчик установил дополнительное условие, при котором возврат денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявок на участие в Конкурсе, не осуществляется, а именно: «в случае, изменения или отзыва участником закупки заявки на участие в определении исполнителя после истечения срока окончания подачи таких заявок».

Действия Заказчика, установившего в Конкурсной документации дополнительное условие, при котором возврат денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявок на участие в Конкурсе, не осуществляется, нарушают часть 13 статьи 44 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.5. В соответствии с частью 2 статьи 50 Закона о контрактной системе к конкурсной документации прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 50, части 1 статьи 54 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в конкурсную документацию не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации, условий, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно 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.

При этом частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту.

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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063 (далее – Правила от 25.11.2013 №1063).

Таким образом, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

На основании изложенного, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки (штрафа, пени) является включение в проект контракта пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 – 8 Правил от 25.11.2013 №1063.

При этом включение в проект контракта ссылки на Правила от 25.11.2013 №1063 вместо установления вышеуказанных размеров пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Заказчик в проекте контракта ответственность сторон изложил в следующей редакции:

«...»

СТАТЬЯ 12. Ответственность Сторон

12.1. При нарушении условий настоящего контракта Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и настоящим контрактом.

12.2. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения одной из Сторон обязательств по настоящему контракту она обязана возместить другой Стороне причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением убытки.

12.3. Взыскание Сторонами неустойки (пеней, штрафа) и (или) иных санкций за нарушение обязательств по настоящему контракту, а также сумм возмещения убытков или иного вреда производится путем направления в письменном виде соответствующего требования (претензии) об их уплате и (или) возмещении.

12.4. Уплата неустойки (пеней, штрафа) не освобождает виновную Сторону от необходимости возмещения убытков, а также исполнения иных принятых обязательств по настоящему контракту.

12.5. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней), за исключением случаев просрочки исполнения обязательств из-за непоступления бюджетных средств.

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Заказчиком

обязательства, предусмотренного настоящим контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения, установленного настоящим контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы.

Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом. Размер штрафа устанавливается в соответствии с Правилами 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, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2014 г. № 1063 (далее – Правила) в виде фиксированной суммы в размере _____руб. _____копеек, что составляет 2,5 % от цены контракта.

12.6. В случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного настоящим 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 Подрядчиком, и рассчитывается на основании Правил.

Штрафы начисляются за неисполнение и ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом.

Размер штрафа устанавливается в соответствии с Правилами в виде фиксированной суммы в размере _____, что составляет 10 % от цены контракта» (цитата проекта контракта).

Таким образом, Заказчиком в проекте контракта Конкурсной документации не установлен размер пени за просрочку исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, соответствующий требованиям Правил от 25.11.2013 №1063.

Указанные действия Заказчика нарушают часть 7 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункты 6-8 Правил от 25.11.2013 №1063 и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.6. В соответствии с частью 2 статьи 50 Закона о контрактной системе к

конкурсной документации прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 50, части 1 статьи 54 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в конкурсную документацию не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации, условий, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, 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.

Указанная норма закреплена Заказчиком в разделе 1.14 «Порядок предоставления, требования к обеспечению исполнения контракта» Конкурсной документации и статье 11 «Обеспечение исполнения обязательств по контракту» проекта контракта.

В силу части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закону о контрактной системе.

Пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии со статьей 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.

Однако, в проекте контракта срок действия контракта Заказчиком не установлен.

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку заказчиком изначально не установлен срок действия контракта.

Учитывая приведенное, действия Заказчик, не указавшего в проекте контракта срок его действия, что не позволяет участнику выбрать способ обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии, в силу того, что участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, нарушают требования части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.7. В соответствии с частью 2 статьи 50 Закона о контрактной системе к конкурсной документации прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 50, части 1 статьи 54 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в конкурсную документацию не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к конкурсной документации, условий, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 14 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8-26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Статьей 95 Закона о контрактной системе, в частности, определено:

- расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в

соответствии с гражданским законодательством (часть 8 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом (часть 9 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- заказчик вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе (часть 10 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 11 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе (часть 12 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем

отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 статьи 95 Закона о контрактной системе. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) не соответствует установленным извещением о проведении запроса котировок, документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) (часть 15 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном Законом о контрактной системе порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (часть 16 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- в случае расторжения контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заказчик вправе осуществить закупку товара, работы, услуги, поставка, выполнение, оказание которых являлись предметом расторгнутого контракта, в соответствии с положениями [пункта 6 части 2 статьи 83](#) Закона о контрактной системе (часть 17 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- если до расторжения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) частично исполнил обязательства, предусмотренные контрактом, при заключении нового контракта количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги должны быть уменьшены с учетом количества поставленного товара, объема выполненной работы или оказанной услуги по расторгнутому контракту. При этом цена контракта, заключаемого в соответствии с [частью 17](#) статьи 95 Закона о контрактной системе, должна быть уменьшена пропорционально количеству поставленного товара, объему выполненной работы или оказанной услуги (часть 18 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 19 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия

такого решения, направляется заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику. Выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления (часть 20 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 21 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения (часть 22 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- при расторжении контракта в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта другая сторона контракта вправе потребовать возмещения только фактически понесенного ущерба, непосредственно обусловленного обстоятельствами, являющимися основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 23 статьи 95 Закона о контрактной системе);

- в случае расторжения контракта в связи с односторонним отказом поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта заказчик осуществляет закупку товара, работы, услуги, поставка, выполнение, оказание которых являлись предметом расторгнутого контракта, в соответствии с положениями Закона о контрактной системе (часть 24 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Комиссия, изучив Конкурсную документацию, установила, что Заказчик в разделе 1.16 «Информация о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта» Конкурсной документации предусмотрел:

«Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Заказчик вправе провести экспертизу оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с 1-ым абзацем настоящего раздела.

Если заказчиком проведена экспертиза оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик не соответствует установленным конкурсной документацией требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика.

Исполнитель вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта» (цитата Конкурсной документации).

При этом статья 18 проекта контракта содержит следующее условие:

«...»

**СТАТЬЯ 18. Порядок внесения изменений,
дополнений в контракт и его расторжения**

18.1. В настоящий контракт могут быть внесены изменения и дополнения, которые оформляются дополнительными соглашениями к настоящему контракту.

18.2. Изменение настоящего контракта по соглашению Сторон возможно в том числе в следующих случаях:

- а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом объема работ, качества выполняемых работ и иных условий настоящего контракта;
- б) если по предложению Государственного заказчика увеличивается или уменьшается предусмотренный настоящим контрактом объем работ, но не более чем на 10 процентов.

При уменьшении предусмотренного настоящим контрактом объема работ Стороны обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы работ.

18.3. Расторжение настоящего контракта допускается по соглашению Сторон, по

решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с ГРАЖДАНСКИМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ Российской Федерации.

18.4. В случае перемены государственного заказчика права и обязанности государственного заказчика, предусмотренные настоящим контрактом, переходят к новому государственному заказчику, который является правопреемником государственного заказчика, вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения.

18.5. Если в результате выполнения первого этапа работ, предусмотренных контрактом, будет определена нецелесообразность проведения дальнейших работ, по соглашению Сторон контракт может быть расторгнут с выполнением Заказчиком всех оплат по первому этапу» (цитата проекта контракта).

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в проекте контракта соответствующих требований к одностороннему отказу сторон от исполнения контракта, предусмотренных Законом о контрактной системе, нарушают требования части 14 статьи 34, частей 9-24 статьи 95 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь частями 15, 22 статьи 99, частями 8, 10 статьи 106, частями 1, 2 статьи 112 Закона о контрактной системе, пунктом 3.34 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. На основании части 6 статьи 106 Закона о контрактной системе с учетом положений пункта 4 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе доводы жалобы Заявителя в отношении результатов оценки заявок на участие в Конкурсе по нестоимостным критериям оценки не рассматриваются.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение частей 7, 14 статьи 34, частей 3, 13 статьи 44, части 1 статьи 50, части 4 статьи 51, частей 9-24 статьи 95, части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, пунктов 6-8 Правил от 25.11.2013 №1063.

3. Заказчику выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России материалы дела №06/1022-15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в течение трех месяцев со дня его принятия.

Предписание

по делу №06/1022-15
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

13.11.2015

г. Симферополь

Резолютивная часть предписания объявлена 13.11.2015

Предписание изготовлено в полном объеме 13.11.2015

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – заместителя руководителя Крымского УФАС России Муравьёва Максима Сергеевича,

заместителя председателя Комиссии – начальника отдела контроля закупок Крымского УФАС России Казаковой Наталии Петровны;

члена Комиссии - специалиста – эксперта отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России Замзараева Рустема Асановича, —

на основании решения Комиссии от 13.11.2015 по делу №06/1022-15, по итогам рассмотрения жалобы ООО «Институт безопасности гидротехнических сооружений» (далее - Заявитель) б/д, б/н (вх. № 930/09 от 09.11.2015) на действия Белогорского филиала государственного бюджетного учреждения Республики Крым «Крымское управление водного хозяйства и мелиорации» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса «Разработка декларации безопасности ГТС (гидротехнических сооружений) Тайганского водохранилища» (номер извещения 0375200031015000006) (далее — Конкурс), в соответствии с частью 1 статьи 2, частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106, частью 1 статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с изменениями (далее - Закон о контрактной системе), пунктом 3.36 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 Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Минюсте Российской Федерации 27.02.2015 за регистрационным №36262,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику при заключении государственного контракта:

- установить в государственном контракте размер пени за просрочку исполнения обязательств, предусмотренных контрактом в соответствии с требованиями

Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №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»;

- включить в государственный контракт условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 9-24 статьи 95 Закона о контрактной системе;

- срок действия контракта.

2. Заказчику в срок до 01.12.2015 предоставить в Крымское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде, а также по факсимильной связи (3652) 252-431 или электронной почте по адресу: to82@fas.gov.ru.

Невыполнение в установленный срок предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей в соответствии с пунктом 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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