РЕШЕНИЕ

«04» февраля 2019г. г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «01» февраля 2019г.

Решение в полном объеме изготовлено «04» февраля 2019г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:	<…> -	заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	<…> -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок,
	<…> -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок,

при участии:

- <…> - представителя МКУ «ЖКУ» Топкинского муниципального района, по доверенности,

рассмотрев дело № 36/З-2019, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МКУ «ЖКУ» Топкинского муниципального района законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0339300037019000001 «Обеспечение бытовых нужд населения коммунальными ресурсами (каменным углем)» и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с п.п «б» п.2 ч.3 ст.99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

14.01.2019г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Контракт» (вх. № 96э от 14.01.2019г.) на действия заказчика – МКУ «ЖКУ» Топкинского муниципального района при проведении электронного аукциона № 0339300037019000001 «Обеспечение бытовых нужд населения коммунальными ресурсами (каменным углем)».

По мнению заявителя, аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системе.

В процессе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

14.01.2019г. в Единой информационной системе в сфере закупок заказчиком – МКУ «ЖКУ» Топкинского муниципального района были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0339300037019000001 «Обеспечение бытовых нужд населения коммунальными ресурсами (каменным углем)» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта 9 694 200,00 рублей.

Согласно пункту 11 части 1 статья 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Исходя из части 4 статьи 65 ФЗ №44-ФЗ в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В извещении о проведении электронного аукциона заказчиком установлено следующее:

Порядок, дата и время предоставления разъяснений положений документации об аукционе с 14.01.2019 7:38 по 25.01.2019 17:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 29.01.2019 10:00.

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 4 статьи 65 ФЗ №44-ФЗ, а именно неверно установлена дата окончания предоставления разъяснений.

Вместе с тем данное нарушение на результаты проведения электронного аукциона не повлияло, поскольку на поступивший запрос о разъяснении положений документации об электронном аукционе заказчиком своевременно были предоставлены разъяснения.

Согласно требованиям части 3 статьи 63 ФЗ № 44-ФЗ в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 694 200,00 рублей.

Заказчиком извещение о проведении электронного аукциона было размещено на официальном сайте http://zakupki.gov.ru/ 14.01.2019г.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона дата и время окончания подачи заявок на участие в аукционе - 29.01.2019 10:00.

Заявитель жалобы, ссылаясь на статью 191 Гражданского кодекса РФ о правилах исчисления сроков, утверждает, что первый день отсчета 15-дневного срока подачи заявок приходится на следующий день после опубликования извещения о закупке в единой информационной системе.

Однако, статья 191 Гражданского кодекса РФ регламентирует ситуацию, когда календарной датой или неким событием установлено начало срока, определенного периодом времени. В рассматриваемом же случае нормой Закона о контрактной системе установлено окончание срока (как дата окончания срока подачи заявок) и фактически утверждено правило обратного отсчета календарных дней.

Все даты, включая дату размещения извещения, дату окончания срока подачи заявок, а также временной отрезок между датой размещения извещения и датой окончания подачи заявок заказчик устанавливает самостоятельно, но с учетом требований части 3 статьи 63 ФЗ №44-ФЗ к минимальному временному отрезку между датой размещения извещения и датой окончания подачи заявок.

Таким образом, участники закупки вправе подавать заявку на участие в аукционе с момента размещения заказчиком извещения о проведении электронного аукциона.

Исходя из вышеизложенного заказчиком в ЕИС извещение о проведении электронного аукциона № 0339300037019000001 «Обеспечение бытовых нужд населения коммунальными ресурсами (каменным углем)», было размещено за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок.

На основании изложенного действия заказчика соответствуют требованиям части 3 статьи 63 ФЗ № 44-ФЗ, а доводы заявителя в указанной части являются необоснованными.

Довод заявителя ООО «Контракт» о том, что заказчиком в Техническом задании установлены характеристики к углю, которые можно узнать только при испытании определенной партии товара после его производства, признан Комиссией Кемеровского УФАС России необоснованным, поскольку характеристики для вышеуказанного товара установлены в соответствии с требованиями пункта 2 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ, в соответствии с ГОСТами, указанными в аукционной документации, и не обязывают участника закупки на момент подачи заявки иметь данный товар в наличии.

Согласно пункту 2 части 13 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ, в контракт включается

обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

Вместе с тем, в проекте контракта аукционной документации № 0339300037019000001 «Обеспечение бытовых нужд населения коммунальными ресурсами (каменным углем)» данное условие отсутствует.

Таким образом, заказчиком нарушены требования пункта 2 части 13 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

В соответствии с частью 2 статьей 37 ФЗ №44-ФЗ, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 694 200,00 рублей

Согласно п. 1 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ, 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Вместе с тем ФЗ №44-ФЗ не предусмотрена обязанность заказчика включить в контракт требования статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно письму Министерства финансов РФ от 04 декабря 2017г №24-03-7/80465 Законом N 44-ФЗ не предусмотрена обязанность заказчика указывать в проекте контракта размер обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом того, что если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона должен предоставить полуторакратное обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона N 44-ФЗ.

Порядок применения антидемпинговых мер указан заказчиком в пункте 23

Извещения о проведении электронного аукциона, в пункте 23 Информационной карты закупки и в пункте 22 Инструкции участникам закупки Документации об электронном аукционе. Также пунктом 3 раздела IX Инструкции участникам закупки Документации об электронном аукционе предусмотрен порядок оплаты обеспечения исполнения контракта в соответствии с нормами статьи 37 Федерального закона № 44-ФЗ.

Исходя из вышеизложенного, заказчиком соблюдены требования части 2 статьи 37 ФЗ №44-ФЗ, а довод заявителя не нашел своего подтверждения.

В соответствии с частью 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.

Согласно частям 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа, пени устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 утверждены новые 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 (далее — Правила).

Вместе с тем в нарушение требований части 4, 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ заказчиком в проекте контракта не установлены штрафы для случая неисполнения Исполнителем обязательств, не имеющих стоимостного выражения.

ФЗ № 44-ФЗ содержит ряд положений, связанных с действием фактора непреодолимой силы (обстоятельств непреодолимой силы). В то же время Федеральным законом № 44-ФЗ не урегулировано влияние непреодолимой силы (обстоятельств непреодолимой силы) на сроки выполнения подрядных работ.

Вместе с тем согласно части 1 статьи 2 Федерального закона № 44-ФЗ 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 данного Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Федерального закона № 44-ФЗ. Гражданский кодекс Российской Федерации в ряде статей упоминает

непреодолимую силу как чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства, либо как обстоятельства, которые стороны не могли предвидеть и предотвратить. Применение обстоятельств непреодолимой силы в ходе исполнения обязательств сторон по договору (контракту) регулируется соответствующим договором (контрактом).

Рассматриваемый проект контракта содержит раздел 11 «Обстоятельства непреодолимой силы». В пункте 11.2. проекта государственного контракта установлено: «При наступлении таких обстоятельств срок исполнения обязательств по настоящему контракту отодвигается соразмерно времени действий таких обстоятельств, поскольку эти обстоятельства значительно влияют на исполнения контракта в срок».

Следовательно, при наличии документально подтвержденного факта действия обстоятельств непреодолимой силы в период исполнения контракта стороны вправе заключить соглашение о продлении срока исполнения обязательств по такому контракту соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы, а также последствия, вызванные этими обстоятельствами.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на действия заказчика – МКУ «ЖКУ» Топкинского муниципального района при проведении электронного аукциона № 0339300037019000001 «Обеспечение бытовых нужд населения коммунальными ресурсами (каменным углем)» частично обоснованной (в части нарушения требований пункта 2 части 13, части 4, 8 статьи 34 ФЗ, пункта 11 части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ).

2. Признать заказчика – МКУ «ЖКУ» Топкинского муниципального района требования пункта 2 части 13, части 4, 8 статьи 34 ФЗ, пункта 11 части 1 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ.

3. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела № 36/З-2019 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии: <…>

Члены комиссии: <…>

<…>