

Решение по делу о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок № 05-02/144-18

24.07.2018 г.

г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) в присутствии представителя Межмуниципального унитарного предприятия «Водоканал» (далее – Заказчик, МУП «Водоканал»), в отсутствие Индивидуального предпринимателя К., рассмотрев жалобу ИП К. на действия Заказчика – МУП «Водоканал» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку угля марки Д (извещение № 0543300001518000001), и осуществив внеплановую проверку, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

18.06.2018 г. в Курганское УФАС России поступила жалоба ИП К. на действия Заказчика – МУП «Водоканал» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку угля марки Д (извещение № 0543300001518000001).

В жалобе заявитель указал, что в нарушение ч. 3 ст. 63 Закона о контрактной системе извещение о проведении электронного аукциона размещено в Единой информационной системе менее чем за 15 дней до даты окончания срока подачи заявок, что сокращает срок подачи заявок на участие в электронном аукционе. Руководствуясь административным регламентом по рассмотрению жалоб, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы России от 19.11.2014 № 727/14, ст.ст. 99, 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссией Курганского УФАС России проведена внеплановая проверка, в результате которой установлено, что 09.07.2018 г. в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) опубликовано извещение о проведении электронного аукциона на поставку угля марки Д (извещение № 0543300001518000001).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 24 800 000,00 рублей. Заказчиком является МУП «Водоканал».

На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

Оценивая довод Заявителя, изложенный в жалобе, а также документы, представленные Заказчиком и приобщенные к материалам дела по рассмотрению жалобы, Комиссия Курганского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с ч. 3 ст. 63 Закона о контрактной системе 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.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона № 0543300001518000001

начальная (максимальная) цена контракта составляет 24 800 000,00 рублей, дата окончания срока подачи заявок – 18.07.2018 г.

Таким образом, извещение о проведении электронного аукциона должно быть размещено в Единой информационной системе не позднее, чем 03.07.2018 г.

Вместе с тем, извещение о проведении электронного аукциона размещено в Единой информационной системе 09.07.2018 г, что нарушает ч. 3 ст. 63 Закона о контрактной системе и указывает на наличие в действиях должностного лица заказчика признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Довод Заявителя признан обоснованным.

В результате проведения внеплановой проверки Комиссией Курганского УФАС России выявлены следующие нарушения.

Согласно ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе 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.

Согласно ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что в п.п. 4.2, 4.3 проекта контракта Заказчиком определены цена угля за 1 тонну (3 100 рублей) и цена договора (24 800 000 рублей).

С учетом вышеизложенного, по результатам проведения электронного аукциона и определения ценового предложения победителя, у Заказчика отсутствуют правовые основания для изменения цены контракта, определенной Заказчиком в проекте контракта на стадии формирования аукционной документации.

Таким образом, исходя из положений аукционной документации, в частности проекта контракта, контракт не сможет быть заключен на условиях, предусмотренных окончательным предложением участника закупки, что нарушает ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе и указывает на наличие в действиях должностного лица заказчика признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке.

Вместе с тем, как установлено Комиссией Курганского УФАС России при рассмотрении аукционной документации, в проекте контракта отсутствует требование о том, цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, что нарушает ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе и указывает на наличие в действиях должностного лица заказчика признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30

КоАП РФ.

В силу 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.

В случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пени начисляются за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе).

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, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с 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 виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 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. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063" (далее – Постановление Правительства РФ № 1042) определены правила 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 (далее – Правила).

Так, п. 10 Правил установлено, что пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, в размере 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном пунктами 3 - 9 настоящих Правил, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (п. 2 Правил).

Вместе с тем, Комиссией Курганского УФАС России установлено, что в проекте контракта ответственность заказчика, подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, установлена Заказчиком без учета требований Постановления Правительства № 1042, что нарушает ч.ч. 5, 7, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе и указывает на наличие в действиях должностного лица заказчика признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Вместе с тем, согласно п. 4.1 проекта контракта оплата по договору осуществляется заказчиком путем перечисления денежных средств по факту и объему поставки товара по мере необходимости заказчика, начало расчета через 60 дней после первой поставки, окончательный расчет до 01 сентября 2019 г.

Таким образом, установленный в проекте контракта срок для оплаты поставленного товара не соответствует требованиям ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе. Выявленное нарушение Закона о контрактной системе содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Вместе с тем, в нарушение п. 8 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе положения аукционной документации на поставку угля марки Д не содержат размера обеспечения исполнения контракта, а также срок и порядок предоставления указанного выше обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта,

что указывает на наличие в действиях должностного лица заказчика признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе 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.

В документации электронного аукциона отсутствуют даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе, что является нарушением п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе и указывает на наличие в действиях должностного лица заказчика признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, 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.

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.

Пунктом 3 статьи 425 ГК РФ 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.

Пунктом 4.1 проекта контракта определено, что поставка товара осуществляется поставщиком по мере необходимости Заказчика, следовательно, дату окончания исполнения сторонами обязательства определить не представляется возможным. Проект контракта не содержит положений о сроке действия контракта.

С учетом вышеизложенного, 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 договора, что является нарушением ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе и указывает на наличие в действиях должностного лица заказчика признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ. Исследовав предоставленные материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Курганского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП К. обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе, выразившееся в сокращении срока подачи заявок на участие в электронном аукционе.
3. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении в проекте контракта цены в размере начальной (максимальной) цены контракта.
4. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в неустановлении в проекте контракта условия о том, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта.
5. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение ч. 5, ст. 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в неустановлении в проекте контракта размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком своих обязательств, предусмотренных контрактом.
6. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение ч. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении в проекте контракта неправомерного размера пени за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком своих обязательств, предусмотренных контрактом.
7. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении в проекте контракта неправомерного размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком своих обязательств, предусмотренных контрактом.
8. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении в проекте контракта неправомерного срока оплаты поставленного товара.
9. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение п. 8 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, выразившееся в неустановлении в аукционной документации размера обеспечения исполнения контракта, срока и порядка предоставления указанного обеспечения, требований к обеспечению исполнения контракта.
10. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, выразившееся в неустановлении в аукционной документации дат начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.
11. Признать в действиях Заказчика – МУП «Водоканал» нарушение ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, выразившееся в неустановлении срока действия контракта, что повлекло невозможность определения минимального срока действия банковской гарантии.
12. Выдать Заказчику – МУП «Водоканал», оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк - АСТ» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений ч.ч. 1, 2, 5, 7, 8, 13.1 ст. 34, ч. 3 ст. 63, п.п. 8, 11 ч. 1 ст. 64, ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.
13. Передать материалы должностному лицу Курганского УФАС России, уполномоченному решать вопрос о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-02/144-18 об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе

24.07.2018 г.  
г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по контролю в сфере закупок на территории Курганской области (далее - Комиссия Курганского УФАС России) на основании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее - Курганское УФАС России) от 24.07.2018, вынесенного по итогам рассмотрения Индивидуального предпринимателя Казаковой Инны Николаевны на действия Заказчика – Межмуниципального унитарного предприятия «Водоканал» (далее – МУП «Водоканал») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на поставку угля марки Д (извещение № 0543300001518000001) (далее – аукцион, закупка) и проведения внеплановой проверки указанной закупки, с целью устранения нарушений законодательства о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Единой комиссии МУП «Водоканал» в срок до 31.07.2018 включительно принять решение об отмене протокола рассмотрения единственной заявки от 20.07.2018.
2. Заказчику - МУП «Водоканал» в срок до 02.08.2018г. включительно направить оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк - АСТ» решение об отмене протокола рассмотрения единственной заявки на участие от 20.07.2018.
3. Заказчику - МУП «Водоканал» в срок до 06.08.2018г. включительно внести изменения в документацию об аукционе с учетом положений законодательства о контрактной системе и с учетом решения Курганского УФАС России № 05-02/144-18 от 24.07.2018, в том числе:
  - исключить из проекта контракта цену контракта, установленную в размере начальной (максимальной) цены контракта;
  - указать в проекте контракта условие, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта;
  - установить в проекте контракта размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком своих обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с положениями Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 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. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063" (далее – Постановление Правительства РФ № 1042);
  - установить в проекте контракта размера штрафа и пени за неисполнение или ненадлежащее исполнение подрядчиком своих обязательств, предусмотренных контрактом в соответствии с положениями Постановления Правительства РФ № 1042;
  - привести в соответствие с требованиями законодательства о контрактной системе срок оплаты поставленного товара;

- указать в аукционной документации размера обеспечения исполнения контракта, срока и порядка предоставления указанного обеспечения, требований к обеспечению исполнения контракта, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе;

- установить в проекте контракта срок действия контракта;

- продлить срок подачи заявок на участие в аукционе не менее чем на 15 дней с момента размещения в единой информационной системе документации с внесенными изменениями;

- разместить документацию с внесенными изменениями в единой информационной системе [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru);

4. ЗАО «Сбербанк-АСТ»:

4.1. обеспечить МУП «Водоканал», единой комиссии возможность исполнения пунктов 1-3 настоящего предписания;

4.2. в течение одного рабочего дня с даты направления заказчиком решения об отмене протокола рассмотрения единственной заявки от 20.07.2018г.

информировать участников закупки о том, что протокол, составленный по итогам аукциона отменен, заказчиком будут внесены изменения в документацию об аукционе, о возможности участников отозвать заявки и подать заново с учетом измененной аукционной документации, о новой дате и времени проведения аукциона, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе.

5. Заказчику - МУП «Водоканал» об исполнении настоящего предписания в письменном виде (с приложением документов, свидетельствующих о выполнении предписания) сообщить в Курганское УФАС России в течение 3 рабочих дней с даты его исполнения.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев.

Комиссия Курганского УФАС России обращает внимание, что в соответствии с ч. 7 ст. 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц заказчика в размере пятидесяти тысяч рублей.

Обжалование предписания Курганского УФАС России не приостанавливает его действие.