

Заявителю –

Индивидуальному предпринимателю

Заказчику – Управлению коммунального хозяйства и транспорта Администрации города Абакана

655017, г. Абакан, ул. Маршала Жукова, 7

[ukht\\_zakupki@mail.ru](mailto:ukht_zakupki@mail.ru)

Уполномоченному органу - Комитету муниципальной экономики администрации города Абакана

655017, Республика Хакасия, г. Абакан,

ул. Щетинкина, д. 10

[zakaz19@mail.ru](mailto:zakaz19@mail.ru)

Оператору электронной площадки –

ООО «РТС-тендер»

[ko@rts-tender.ru](mailto:ko@rts-tender.ru)

Извещение № 0180300000220000430

## **РЕШЕНИЕ**

**по жалобе № 019/06/34-1253/2020**

«18» ноября 2020 г.

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю закупок (далее – Комиссия)

*при участии представителей:*

*Заявителя – Индивидуального предпринимателя «С» (далее – ИП «С», Заявитель, податель жалобы), и его представителей:*

- ..., на основании доверенности от 30.01.2015, зарегистрированной в реестре за № 1-239,
- ..., на основании доверенности от 30.07.2020, зарегистрированной в реестре за № 19/19-н/19-2020-3-394,

*Муниципального заказчика – Управления коммунального хозяйства и транспорта Администрации города Абакана (далее – УКХТ г. Абакана, Заказчик):*

- ..., начальника УКХТ г. Абакана на основании Распоряжения Главы города Абакана от 11.09.2020 № 310р,
- ..., на основании доверенности от 14.09.2020 года б/н,
- ..., на основании доверенности от 13.11.2020 года б/н,
- ..., на основании доверенности от 13.11.2020 года б/н,

*Уполномоченного органа – Комитета муниципальной экономики Администрации города Абакана (далее – КМЭ г. Абакана, уполномоченный орган):*

- ..., на основании доверенности от 25.02.2020 б/н,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи и очном участии Заявителя жалобу ИП «С» на действия заказчика - УКХТ г. Абакана при проведении электронного аукциона на выполнение работ по осуществлению регулярных перевозок по регулируемым тарифам автомобильным транспортом общего пользования (извещение № 0180300000220000430) (далее - Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 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 ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - Административный регламент),

## **УСТАНОВИЛА:**

В Хакасское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, установившего в проекте контракта штрафные санкции для Подрядчика, не регламентированные Законом о контрактной системе.

Представители Заказчика и Уполномоченного органа не согласились с доводами Заявителя, представив в материалы дела пояснения, запрашиваемые документы и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик, Уполномоченный орган, Комиссия действовали в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

*В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.*

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

- 1) Извещение о проведении электронного аукциона размещено в ЕИС – 09.11.2020;
- 2) начальная (максимальная) цена контракта - 6 389 310,95 рублей;
- 3) источник финансирования - Бюджет города Абакана;
- 4) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) - Аукцион;
- 5) документация Аукциона утверждена Начальником УКХТ г. Абакана

(в соответствии с пп.5 п.2.1 Порядка взаимодействия, утв. Постановлением Администрации г. Абакана от 05.02.2014 № 166);

6) дата и время начала подачи заявок 09.11.2020 16:14;

7) дата и время окончания подачи заявок 17.11.2020 12:00;

8) дата и время проведения аукциона 19.11.2020 10:55;

9) на момент рассмотрения жалобы, Протокол рассмотрения заявок на участие в Аукционе в ЕИС не размещен.

*1.Согласно довода Заявителя, «неосуществление замены сошедшего с маршрута транспортного средства в течении 90 минут» подлежит за каждый случай наказанию в виде штрафа, однако данное требование не регламентировано нормами законодательства. Кроме того, Заказчиком установлена двойная ответственность за одно и тоже нарушение.*

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (часть 4 статьи 64 Закона о контрактной системе).

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.

В соответствии с частью 8 статьи 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

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)** утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации 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. N 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063» **(далее - Постановление № 1042)**.

Пунктом 6 Правил установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Кроме того, положениями пунктов 5.4 и 9.7 Типового контракта на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом по регулируемым

тарифам - приложение № 2 к приказу Министерства транспорта Российской Федерации от 29 декабря 2018 г. N 482 (далее – Типовой Контракт) установлено следующее:

5.4. Подрядчик обязан:

5) соблюдать сводное расписание отправления транспортных средств из остановочных пунктов, установленное приложением N 1 к Контракту; <35>

7) выполнять требования к размещению информации, в том числе рекламы, в транспортных средствах, установленные приложением N 13 к Контракту <36>;

9) по запросу Заказчика направлять ему в течение \_\_\_\_ рабочих дней мотивированные ответы на жалобы, поступившие от пассажиров в адрес Заказчика, на качество транспортного обслуживания на маршрутах, предусмотренных Контрактом;

10) еженедельно (ежемесячно, ежеквартально) уведомлять Заказчика в письменной форме о количестве и содержании жалоб на качество транспортного обслуживания, поступивших непосредственно Подрядчику, а также о принятых мерах по результатам рассмотрения данных жалоб;

11) при поступлении по электронной почте, посредством факсимильной связи от Заказчика письма (запроса) подготовить ответ в течение \_\_\_\_ рабочих дней;

14) обеспечить беспрепятственный доступ в транспортные средства должностных лиц, уполномоченных Заказчиком на осуществление контроля за выполнением условий Контракта;

20) обеспечивать информирование пассажиров об условиях перевозок в соответствии с приложением N \_\_\_\_ к Контракту; <42>

22) обеспечить чистоту в салоне транспортных средств в соответствии с приложением N \_\_\_\_ к Контракту; <44>

23) обеспечить внешнее и внутреннее оформление транспортных средств в соответствии с приложением N \_\_\_\_ к Контракту; <45>

24) выполнять иные обязанности, предусмотренные Контрактом с учетом особенностей организации регулярных перевозок и законодательством Российской Федерации.

9.7. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных подпунктами 5, 7, 9 - 11, 14, 20, 22, 23 пункта 5.4 <55> Контракта, Подрядчик выплачивает Заказчику штраф, размер которого определен в соответствии с пунктом 6 Правил определения размера штрафа, в виде фиксированной суммы в зависимости от цены Контракта и составляет \_\_\_\_\_ <56> рублей.

В свою очередь, в проекте контракта рассматриваемой Аукционной документации Заказчик указал следующее:

5.4. Подрядчик обязан:

**4) соблюдать сводное расписание отправления транспортных средств из остановочных**

пунктов, установленное приложением № 1 к Контракту;

**6) осуществлять замену сошедшего с маршрута транспортного средства в течении 90 минут;**

7) обеспечивать информирование пассажиров о наименованиях остановочных пунктов с применением автоматического речевого информатора (автоинформатор) в соответствии с приложением № 2 к Контракту;

8) обеспечить чистоту в салоне транспортных средств в соответствии с приложением № 2 к Контракту;

9) обеспечить внешнее и внутреннее оформление транспортных средств в соответствии с приложением № 2 к Контракту;

11) обеспечить остановку транспортного средства в установленных расписанием остановочных пунктах для посадки и высадки пассажиров;

14) по запросу Заказчика направлять ему в течение 3 рабочих дней информацию, необходимую для проверки выполненных Подрядчиком объемов работ в части их соответствия условиям Контракта (навигационные треки, параметры движения, зафиксированные информационной системой навигации);

15) по запросу Заказчика направлять ему в течение 5 рабочих дней мотивированные ответы на жалобы, поступившие от пассажиров в адрес Заказчика, на качество транспортного обслуживания на маршрутах, предусмотренных Контрактом;

16) при поступлении по электронной почте, посредством факсимильной связи от Заказчика письма (запроса) подготовить и направить запрашиваемую информацию в течение 5 рабочих дней;

9.7. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных подпунктами 4, 6 - 9, 11, 14 - 16 пункта 5.4 Контракта, Подрядчик выплачивает Заказчику штраф, размер которого определен в соответствии с пунктом 6 Правил определения размера штрафа, который составляет \_\_\_\_\_ рублей и определяется в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно).

Кроме того, в пункте 11 Приложения № 10 к Контракту указано, что в случае если в рамках выполнения установленного объема работ Подрядчик совершил отступлений от требований Контракта больше максимального количества, предусмотренного Приложением № 1 к Приложению № 10, Подрядчик уплачивает штраф в сумме, указанной в пункте 9.7 Контракта.

Приложением № 1 к Приложению № 10 к Контракту установлено

максимальное количество отступлений от требований к качеству осуществления перевозок:

| Код отступления | Наименование нарушения   | Условия применения                    | Максимальное количество допустимых отступлений от требований к качеству осуществления перевозок в течение календарного месяца |
|-----------------|--|---------------------------------------|---|
| 1               | <b>Неосуществление замены сошедшего с маршрута транспортного средства в течении 90 минут</b>   | <b>за каждый случай</b>               | <b>0</b>  |
| 2               | Необеспечение информирования пассажиров о наименованиях остановочных пунктов   | за каждое транспортное средство       | 0   |
| 3               | Необеспечение чистоты в салоне транспортных средств  | за каждое транспортное средство       | 2   |
| 4               | Нарушение внешнего и внутреннего оформления транспортных средств   | за каждое транспортное средство       | 2   |
| 5               | Необеспечение остановки транспортного средства в установленных расписанием остановочных пунктах для посадки и высадки пассажиров             | за каждый случай                      | 1   |
| 6               | Несвоевременное предоставление запрашиваемой информации  | за каждый случай                      | 1   |
| 7               | <b>Несоблюдение сводного расписания отправления транспортных средств из остановочных пунктов, установленного приложением № 1 к Контракту</b> | <b>по итогам исполнения контракта</b> | <b>5% от годового объема рейсов</b>   |

Изучив положения спорного проекта контракта, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что проектом контракта для Подрядчика предусмотрена двойная ответственность за одно и тоже правонарушение.

Так, в период исполнения Контракта, за каждый случай неосуществления замены сошедшего с маршрута транспортного средства в течении 90 минут, Подрядчик должен будет уплатить Заказчику штраф в размере 1000 руб. или 5000 руб. (в зависимости от цены контракта).

При этом, не осуществляя замену сошедшего с маршрута транспортного средства в установленное время, Подрядчик

безусловно нарушит и расписание (время) отправления транспортного средства.

В тоже время, по итогам исполнения Контракта, в целом за несоблюдение сводного расписания отправления транспортных средств из остановочных пунктов в объеме 5% от годового объема рейсов, Подрядчик также должен будет уплатить Заказчику штраф в размере 1000 руб. или 5000 руб. (в зависимости от цены контракта).

Таким образом, Комиссия признаёт обоснованным довод Заявителя о наличии двойной ответственности для Подрядчика за одно и тоже нарушение, а Заказчика нарушившим часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

*2. Согласно довода Заявителя, предоставление разного времени для выполнения одних и тех же действий (а именно осуществление замены сошедшего с маршрута транспортного средства), ставит участников закупок в неравное положение, что противоречит требованиям Закона о контрактной системе.*

Объектом рассматриваемой в настоящей жалобе закупки № 0180300000220000430 является выполнение работ по осуществлению регулярных перевозок по регулируемым тарифам автомобильным транспортом общего пользования, а именно по маршруту № 1а/м "Спорткомплекс "Абакан" – Красный Абакан".

Положениями проекта контракта предусмотрено обязательство Подрядчика осуществить замену сошедшего с маршрута транспортного средства в течение 90 минут.

Согласно пояснений Заказчика, указанное время обусловлено временем, установленным для выполнения на этом маршруте 2-х рейсов по направлению: начальный остановочный пункт - конечный остановочный пункт - начальный остановочный пункт. По аналогичному принципу время замены транспортного средства установлено и для других маршрутов. При этом каждый маршрут имеет свои индивидуальные параметры, в том числе время, необходимое для совершения одного рейса. Следовательно, установление одинакового времени, минимально необходимого для осуществления замены сошедшего с маршрута транспортного

средства, невозможно.

Комиссия антимонопольного органа, принимая во внимание позицию Заказчика, обосновавшего свою потребность в замене сошедшего с маршрута № 1а/м транспортного средства в течение определенного периода времени (90 минут) и включения такого положения в обязательства Подрядчика, находит довод Заявителя несостоятельным, при этом отмечая, что предметом рассматриваемой жалобы является закупка № 0180300000220000430.

Кроме того, частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов. Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке Главы 6 Закона о контрактной системе. В свою очередь, Заявитель не представил неоспоримых доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода.

*В ходе внеплановой проверки установлено следующее.*

1. Пунктом 5 вышеназванных Правил предусмотрено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в следующем порядке:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

1 процент цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

Между тем, указанное в пункте 5 Правил, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042, условие отсутствует в проекте контракта.

Таким образом, не установление Заказчиком в проекте контракта обязательного условия об ответственности поставщика (подрядчика, исполнителя), за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки, предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, является нарушением части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Пунктами 11 и 12 Правил установлено, что:

11. Общая сумма начисленных штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

12. Общая сумма начисленных штрафов за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Следует отметить, что Постановлением Правительства РФ от 02.08.2019 № 1011 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042» в пункты

11 и 12 Правил внесены следующие изменения: слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменены словами «начисленных штрафов». Указанные изменения вступили в силу с 14.08.2019.

Вместе с тем, в пунктах 9.4 и 9.8 проекта контракта Заказчиком указано, что «Общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени).», что не соответствует действующей на момент размещения закупки редакции Правил, утв. Постановлением № 1042, и является нарушением требований частей 5 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, а также содержит признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

3. Согласно части 7 статьи 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 одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта (**отдельного этапа исполнения контракта**), уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом (**соответствующим отдельным этапом исполнения контракта**) и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

Следует отметить, что Федеральным законом от 01.04.2020 N 98-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций" часть 7 статьи 34 после слов "цены контракта" дополнена словами "(отдельного этапа исполнения контракта)", после слов "предусмотренных контрактом" дополнена словами "(соответствующим отдельным этапом исполнения контракта)".

В свою очередь Заказчиком в пункте 9.5 проекта контракта указан расчет пени для Подрядчика без учета изменений, внесенных Федеральным законом от 01.04.2020 N 98-ФЗ:

9.5. В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения

Подрядчиком обязательств, предусмотренных Contractом, Заказчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Contractом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Contractом срока исполнения обязательства. При этом размер пени устанавливается в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Подрядчиком.

Таким образом, положение пункта 9.5 проекта контракта не соответствует нормам действующего законодательства, что является нарушением части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

4. Частью 30 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено требование обеспечения исполнения контракта, в контракт включается обязательство поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 Закона о контрактной системе. За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного настоящей частью, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Требование обеспечения исполнения контракта Заказчиком установлено, однако в проект контракта вышеуказанное обязательство Подрядчика Заказчиком не включено, что является с его стороны нарушением части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

5. Согласно пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, 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, указанное обязательное условие Заказчиком в проект контракта не включено, что является нарушением пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6. На основании пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта, гарантийные обязательства могут 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, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один

месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в пункте 9.2 раздела I Аукционной документации и в пункте 7.3 проекта контракта указано, что «Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта не менее чем на один месяц».

При этом срок исполнения обязательств по контракту – по 31.12.2021 (пункт 3.5 раздела I Аукционной документации, Техническое задание), а срок действия контракта – до 31.12.2022 (пункт 10.1 проекта контракта).

Таким образом, поставив в зависимость расчёт срока действия банковской гарантии от срока действия контракта, Заказчик тем самым, возлагает на Подрядчика дополнительные расходы по предоставлению банковской гарантии на больший срок, чем предусмотрено Законом.

Следовательно, указанное Заказчиком условие о сроке действия банковской гарантии, превышающем срок действия контракта на один месяц, не соответствует и нарушает требования части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Относительно довода Заказчика об обязанности использования им положений Типового контракта, и невозможности внесения в проект Контракта каких-либо изменений/положений даже в той части, которая противоречит Закону о контрактной системе, Комиссия отмечает следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок основывается в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В случае противоречия указа Президента Российской Федерации или постановления Правительства Российской Федерации настоящему Кодексу или иному закону применяется настоящий Кодекс или соответствующий закон (пункт 5 статьи 3 ГК РФ).

Поскольку Типовой контракт, утвержденный приказом Министерства

транспорта Российской Федерации от 29 декабря 2018 г. N 482, является подзаконным актом, его положения подлежат применению в части, не противоречащей Закону о контрактной системе, имеющему большую юридическую силу.

Следовательно, при наличии положений Типового контракта, не соответствующих действующей редакции Закона о контрактной системе, либо в виду отсутствия в Типовом контракте отдельных обязательных условий/требований к положениям контракта, предусмотренных Законом, Заказчик обязан руководствоваться положениями Закона о контрактной системе. Иное противоречило бы гражданскому законодательству и Закону о контрактной системе.

На основании изложенного и руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15 и пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу И П «С» обоснованной в части установления Заказчиком двойной ответственности за одно и тоже нарушение.
2. Признать Заказчика нарушившим части 5, 7, 8, пункт 2 части 13 и часть 30 статьи 34, часть 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.
3. Выдать Заказчику Предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу Хакасского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

*Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.*

Председатель комиссии:

Члены комиссии:

