

Решение № 03-10.1/468-2015

о признании жалобы обоснованной

21 декабря 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе: <...> ,

рассмотрев жалобу ФБУ «Омский ЦСМ» (далее - заявитель) на действия КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» (далее - заказчик) при осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по техническому обслуживанию приборов учета потребления тепловой энергии и автоматики (извещение № 0352200019915000105) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя – <...>;

заказчика – <...> ,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 11541 от 14.12.2015) жалоба заявителя, согласно которой документация об электронном аукционе разработана заказчиком с нарушением требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-11481 от 16.12.2015) заказчиком были представлены возражения на жалобу заявителя и материалы электронного аукциона (вх. № 11830 от 18.12.2015), из которых следует, что 09.12.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) были размещены извещение № 0352200019915000105 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 263199,96 руб.

14.12.2015 на официальном сайте размещены разъяснения положений документации об аукционе.

Согласно извещению дата окончания подачи заявок на участие в аукционе

установлена 17.12.2015 в 10:00 час.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 18.12.2015 на участие в аукционе поступило семь заявок, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 21.12.2015 все участники закупки приняли участие в аукционе, наименьшее ценовое предложение 122884 руб. сделано участником с порядковым номером 6 (снижение начальной (максимальной) цены договора составило 53,31 %).

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон Комиссия установила следующее.

Частью 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе **в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты** товара, работы или **услуги**, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 94 Федерального закона о контрактной системе **исполнение контракта включает в себя** комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе, **оплату** заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), **оказанной услуги**, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Пунктом 2.2 проекта государственного контракта (приложение № 3 к документации об аукционе) (далее - проект контракта) установлено, что оплата производится за фактически оказанные услуги, принятые Заказчиком согласно выставленным Исполнителем счета/счета-фактуры и акта об оказании услуг, в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента подписания Сторонами акта об оказании услуг.

При этом в силу пункта 2.3 проекта контракта оплата производится путем перечисления Заказчиком указанных в счете-фактуре (счете) сумм на расчетный счет Исполнителя. Датой оплаты является дата поступления денежных средств на расчетный счет Исполнителя.

Вместе с тем, в пункте 2.4 проекта контракта указано: *«Заказчик вправе задержать оплату оказанных услуг в случае:*

- причинения ущерба Заказчику;

- возникновения ситуации, при которой становится очевидным невозможность исполнения обязательств Заказчика по срокам оплаты при задержке финансирования на оплату данного вида работ, предусмотренных сметой расходов Заказчика».

Из жалобы следует, что заявителем был направлен запрос о разъяснении указанных положений документации об аукционе.

На данный запрос 14.12.2015 на официальном сайте заказчиком размещены разъяснения положений документации об аукционе, в которых, в частности указано:

«В соответствии с п. 6.1. проекта Государственного контракта, Контракт действует по «31» декабря 2016 года.

Условие, позволяющее с точностью определить обязанности заказчика по срокам оплаты оказанных услуг установлено в п. 2.2. Государственного контракта, а по срокам исполнения контракта в целом, установлено в п. 6.1. Государственного контракта.

Условие п. 2.4. Государственного контракта лишь указывает о возможных задержках финансирования, но не позднее срока действия контракта в целом».

Касательно срока действия контракта Комиссия отмечает следующее.

На основании части 1 статьи 2 Федерального 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 настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

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.

Пунктом 6.1 проекта контракта установлено: «**Контракт действует по «31» декабря 2016 года**».

Вместе с тем, в пункте 6.3 проекта контракта указано: «**Контракт вступает в силу и становится обязательным для Сторон с момента направления оператором электронной площадки Исполнителю контракта, подписанного электронными цифровыми подписями Сторон, распространяет свое действие на отношения Сторон, возникшие с «01» января 2016 года и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств**».

Комиссия считает, что приведенные условия проекта контракта в совокупности не позволяют однозначно определить срок действия контракта и срок оплаты за оказанные услуги.

В силу указанного, Комиссия признала в действиях заказчика нарушение требований [части 13 статьи 34](#) Федерального закона о контрактной системе, а жалобу **обоснованной**.

4. При осуществлении в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией установлены следующие нарушения:

4.1. В силу части 2 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, Президент Российской Федерации, **Правительство Российской Федерации**, федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» **вправе принимать нормативные правовые акты**, регулирующие отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с [пунктом 8](#) статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться **информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению** (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено [статьей 96](#) настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со [статьей 35](#) настоящего Федерального закона.

Пунктом 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что 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**.

Согласно части 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

В силу части 3 статьи 96 Федерального 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.

Частью 1 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный [статьей 74.1](#) Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

В соответствии с частью 8.2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе дополнительные [требования](#) к банковской гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, [порядок](#) ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, [порядок](#) формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, [форма](#) требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии **устанавливаются Правительством Российской Федерации**.

При этом следует отметить, что пунктом 7 части 2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и **должна содержать установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку** одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Согласно Перечню документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 02.04.2015 № 308), бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее – требование по банковской гарантии) направляет гаранту **следующие документы**:

- расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии;
- платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу, с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса);
- документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта (если требование по банковской гарантии

предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);

- документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность).

В разделе 19 документации об электронном аукционе установлено: «Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком или внесением денежных средств на счет заказчика».

При этом пунктом 7 указанного раздела документации об электронном аукционе установлено, что банковская гарантия должна содержать, в том числе установленный Правительством Российской Федерации **перечень** документов предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 7 части 2 статьи 45 и пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, учитывая, что в положение документации об электронном аукционе не включен установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, а лишь содержится ссылка на данный перечень.

4.2. В соответствии с пунктом 8 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должен содержаться размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено [статьей 96](#) настоящего Федерального закона), **а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со [статьей 35](#) настоящего Федерального закона.**

В силу части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе **наряду с информацией, указанной в извещении** о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, предусмотренную пунктами 1-12 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Комиссия установила, что в извещении о проведении электронного аукциона, сформированного программно-аппаратными средствами официального сайта, в разделе «Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта» указано: «В соответствии с разделом 19 документации».

Вместе с тем, в указанном разделе документации об электронном аукционе **отсутствует информация** о том, что банковское сопровождение контракта **не требуется**.

Учитывая изложенное, Комиссия усматривает в действиях уполномоченного

органа нарушение пункта 8 статьи 42 и части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ФБУ «Омский ЦСМ» на действия КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» при осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по техническому обслуживанию приборов учета потребления тепловой энергии и автоматики (извещение № 0352200019915000105).

2. Признать в действиях КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» нарушение части 13 статьи 34, пункта 8 статьи 42 и части 1 статьи 64, пункта 7 части 2 статьи 45 и пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/468-2015

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

21 декабря 2015 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе: <...> ,

рассмотрев жалобу ФБУ «Омский ЦСМ» на действия КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» при осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по техническому обслуживанию приборов учета потребления тепловой энергии и автоматики (извещение № 0352200019915000105) (далее – электронный аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» нарушение требований части 13 статьи 34, пункта 8 статьи 42 и части 1 статьи 64, пункта 7 части 2 статьи 45 и пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 21.12.2015 № 03-10.1/468-2015, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» **в срок до 12.01.2016** при направлении проекта государственного контракта победителю электронного аукциона (извещение № 0352200019915000105) исключить из контракта пункты 2.4 и 6.3.

2. КУОО «Центр учета и содержания собственности Омской области» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания **в срок до 13.01.2016 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на заместителя Председателя Комиссии Кусанову Ш.М.

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания**

влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа
в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об
административных правонарушениях.