

РЕШЕНИЕ

«28» марта 2019г.

Резолютивная часть решения оглашена «25» марта 2019г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «28» марта 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: <...>
- начальника отдела контроля в сфере закупок;

<...> - специалиста - эксперта отдела контроля в сфере
закупок,

при участии:

- <...> – представителя Департамента контрактной системы Кемеровской области,

- <...>, <...> – представителей ГКУ Кемеровской области «Служба оперативного контроля за работой систем жизнеобеспечения», по доверенности,

рассмотрев дело № 042/06/44-397/2019, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – ГКУ КО «Служба оперативного контроля за работой систем жизнеобеспечения» законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона №0139200000119000706 «Поставка автомобиля», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для 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, 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 ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

19.03.2019г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Контракт» (вх. 1382э от 19.03.2019г.) на действия заказчика – ГКУ КО «Служба оперативного контроля за работой систем жизнеобеспечения» при проведении электронного аукциона №0139200000119000706 «Поставка автомобиля».

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

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

04.03.2019г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – ГКУ КО «Служба оперативного контроля за работой систем жизнеобеспечения» были размещены извещение о проведении электронного аукциона №0139200000119000706 «Поставка автомобиля» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 887 900,00 рублей.

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.

Заказчиком извещение о проведении электронного аукциона было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> 04.03.2019г.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона дата и время окончания подачи заявок на участие в аукционе - 19.03.2019 23:59.

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.

В связи с вышеизложенным, срок начала подачи заявок начинается с даты размещения заказчиком извещения в Единой информационной системе в сфере

закупок.

Поскольку срок с даты размещения извещения (04.03.2019г.) до даты окончания подачи заявок (19.03.2019) составляет 15 дней, в действиях заказчика отсутствует нарушение требований части 3 статьи 63 ФЗ № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 ФЗ 44-ФЗ заказчиком в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Заказчиком в аукционной документации в разделе «Описание объекта закупки» в требовании к поставке автомобиля установлен «Год выпуска не ранее 2019г.».

Таким образом, в разделе «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе Заказчиком установлены конкретные требования к товару, отвечающие его потребностям, в том числе, требования к году выпуска поставляемого товара, следовательно, в действиях заказчика отсутствует нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ №44-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 23 ФЗ №44-ФЗ идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, в контракте, а также в иных документах, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Исходя из вышеизложенного, идентификационный код закупки указывается заказчиком при заключении контракта.

Вместе с тем заказчиком указан идентификационный код закупки

192420506145042050100100330010000244

- в извещении о проведении электронного аукциона от 04.03.2019г. № 0139200000119000706 в разделе начальная (максимальная) цена контракта.

- в документации об электронном аукционе № 0139200000119000706.

Таким образом, в действиях заказчика – ГКУ КО «Служба оперативного контроля за работой систем жизнеобеспечения» отсутствует нарушение требований части 1

статьи 23 ФЗ № 44-ФЗ.

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 части 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки 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.

Согласно части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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 № 1042 от 30.08.2017г. утверждены 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 – Постановление Правительства РФ № 1042).

Согласно пункту 5.3.2 проекта контракта Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042) и составляет 3% от цены контракта, установленной в п. 2.1. контракта - _____ (_____) руб. __ коп. Данный порядок исчисления штрафа применяется, кроме случаев, предусмотренных п. 5.3.3. контракта.

Вместе с тем согласно пункту 4 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N

1042 за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон), за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

На основании изложенного пункт 5.3.2 проекта контракта установлен в противоречие с пунктом 4 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 и частью 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно пункту 5.3.4 проекта контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы, определённой в порядке, установленным Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, и составляет 1000 рублей.

Вместе с тем согласно пункту 6 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 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 виде фиксированной суммы, определяемой 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.

На основании изложенного пункт 5.3.4 проекта контракта установлен в противоречие с пунктом 6 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 и частью 8 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

Пунктом 5 Постановления Правительства РФ № 1042 установлено следующее: «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 виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов начальной (максимальной) цены контракта в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

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

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

В пункте 5.3.3 Проекта контракта заказчиком указано следующее: «В случае заключения контракта с победителем закупки (или иным участником закупки в случаях, установленных ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок»), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, штраф за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, устанавливается в виде фиксированной суммы. Размер штрафа рассчитывается в порядке, установленным Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, и составляет 10 % от начальной (максимальной) цены контракта _____ (_____) руб. __ коп.»

Поскольку начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 887 900,00 рубля, следовательно, заказчику необходимо было за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом применить размер штрафа 5% (подпункт «б» пункта 5 Постановления Правительства РФ № 1042).

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Пунктом 9 Постановления Правительства РФ № 1042 установлено следующее: «За каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

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

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.

В пункте 5.2 Проекта контракта заказчиком указано следующее «Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном 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. № 1063» (далее - Постановление Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042) и составляет 1000 руб.»

Поскольку начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 887 900,00 рублей, следовательно, заказчику необходимо было за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом указать размер штрафа 5000 рублей (подпункт «б» пункта 9 Постановления Правительства РФ № 1042).

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на действия заказчика – ГКУ КО «Служба оперативного контроля за работой систем жизнеобеспечения» при проведении электронного аукциона №0139200000119000706 «Поставка автомобиля» частично обоснованной (в части довода об установлении размеров штрафов не в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 в проекте контракта).

2. Признать заказчика – ГКУ КО «Служба оперативного контроля за работой систем жизнеобеспечения» нарушившим требования частей 4,5,8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

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

4. Передать материалы дела № 042/06/44-397/2019 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: <...>

<...>