



Согласно доводам жалобы заказчик разместил закупку без связи с планом-графиком (без предварительного размещения информации о планируемой закупке в плане-графике и выделения лимита бюджета). Заказчик нарушил сроки проведения электронного аукциона, предусмотренные частью 3 статьи 68 Федерального закона о контрактной системе.

Также из доводов жалобы следует, что аукционная документация составлена с нарушениями законодательства Российской Федерации, а именно:

- в проекте контракта не указан идентификационный код закупки (далее - ИКЗ);
- в проекте контракта неверно установлены штрафы;
- в проекте контракта незаконно увеличены сроки исполнения обязательств по контракту.

Организатор закупки представил возражения на доводы жалобы, из которых следует, что:

- обязанность по осуществлению планирования закупок юридических лиц, реализующих инвестиционные проекты по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона о контрактной системе, нормами указанного закона не установлена;
- при размещении информации по электронному аукциону посредством функционала единой информационной системы заказчик устанавливает дату проведения электронного аукциона, время проведения аукциона устанавливается электронной торговой площадкой после подписания электронной цифровой подписью;
- заказчик вносит в преамбулу контракта сведения об итоговом протоколе, а также идентификационный код закупки на стадии заключения контракта с победителем электронного аукциона;
- заказчиком установлены штрафные санкции в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, при этом, при начальной (максимальной) цене контракта (276 621 185,85 руб.) в разделе 13 «Ответственность сторон» речь идет о цене контракта, превышающего сумму 100 млн. рублей, что не является нарушением законодательства Российской Федерации;
- включение в контракт раздела «Действие непреодолимой силы» не изменяет сроки исполнения сторонами обязательств.

Комиссия Красноярского УФАС России, рассмотрев существо жалобы, документы и сведения, размещенные в единой информационной системе,

представленные Комиссии Красноярского УФАС России, проведя внеплановую проверку определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на предмет соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, установила следующие обстоятельства.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального закона о контрактной системе.

В связи с возникшей потребностью организатором закупки совершены действия по определению поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по объекту: «Акционерное общество «Красноярский машиностроительный завод», г. Красноярск, Красноярский край: реконструкция и техническое перевооружение объектов энергоснабжения» ГПП-1 (извещение № 0419100000220000034).

В соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона о контрактной системе при предоставлении в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации юридическому лицу средств, указанных в абзаце втором пункта 1 статьи 80 Бюджетного кодекса Российской Федерации, на юридическое лицо, которому предоставлены указанные средства, при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций. При этом в отношении такого юридического лица при осуществлении им этих закупок применяются положения Федерального закона о контрактной системе, регулирующие мониторинг закупок, аудит в сфере закупок, контроль в сфере закупок органами контроля, указанными в пункте 1 части 1 статьи 99 указанного Федерального закона, при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Из вышеизложенного следует, что положения Федерального закона о контрактной системе применяются к юридическому лицу, осуществляющему закупку по части 5 статьи 15 Федерального закона о контрактной системе, в части мониторинга закупок (ст. 97), аудита в сфере закупок (ст. 98), контроля в сфере закупок (ст. 99), к которым планирование закупок посредством формирования, утверждения и ведения план-графика, предусмотренные статьей 16 Федерального закона о контрактной системе, не относятся.

Таким образом, для юридических лиц, осуществляющих закупку в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона о контрактной

системе, обязанность по осуществлению планирования закупок нормами Федерального закона о контрактной системе не предусмотрена.

В связи с вышеизложенным Комиссией Красноярского УФАС России в действиях организатора закупки, выразившихся в неразмещении плана графика, нарушений требования части 1 статьи 16 Федерального закона о контрактной системе не установлено.

В соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 63, пунктом 5 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе извещение о проведении электронного аукциона, аукционная документация должны содержать дату проведения такого аукциона в соответствии с частью 3 статьи 68 указанного Федерального закона.

Частью 3 статьи 68 Федерального закона о контрактной системе установлено, что днем проведения электронного аукциона является рабочий день, следующий за датой окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в таком аукционе. При этом электронный аукцион в случае включения в документацию о закупке в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 настоящего Федерального закона проектной документации проводится через четыре часа после окончания срока подачи заявок на участие в указанном электронном аукционе.

Из анализа аукционной документации следует, что в составе аукционной документации проектная документация отсутствует, в связи с этим днем проведения электронного аукциона должен являться рабочий день, следующий за датой окончания срока рассмотрения заявок на участие в таком аукционе.

Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что в извещении о проведении электронного аукциона, аукционной документации указано:

- дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе 18.09.2020 08:00;
- дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе 21.09.2020;
- дата проведения аукциона в электронной форме 22.09.2020;
- время проведения аукциона 12:00.

Из вышеизложенного следует, что дата проведения электронного аукциона, при условии отсутствия в аукционной документации проектной документации, организатором закупки установлена в соответствии с требованиями части 3 статьи 68 Федерального закона о контрактной системе, а именно: на следующий день после дня окончания срока рассмотрения заявок – 22.09.2020.

Согласно части 2 статьи 68 Федерального закона о контрактной системе электронный аукцион проводится на электронной площадке в указанный в извещении о его проведении и определенный с учетом части 3 настоящей статьи день. Время начала проведения такого аукциона устанавливается оператором электронной площадки в соответствии со временем часовой зоны, в которой расположен заказчик.

Из вышеизложенного следует, что время проведения электронного аукциона организатор закупки не определяет, время проведения электронного аукциона устанавливается оператором электронной площадки.

В связи с вышеизложенным довод подателя жалобы о неверном установлении организатором закупки времени проведения аукциона, также как и довод о неверном установлении даты проведения электронного аукциона, при отсутствии в составе аукционной документации проектной документации, является несостоятельным.

Вместе с тем, из положений аукционной документации следует, что предметом закупки является реконструкция и техническое перевооружение объектов энергоснабжения.

Пунктом 8 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами, в том числе документация о закупке при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства должна содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, за исключением случая, если подготовка проектной документации в соответствии с указанным законодательством не требуется, а также случаев осуществления закупки в соответствии с частями 16 и 16.1 статьи 34 настоящего Федерального закона, при которых предметом контракта является в том числе проектирование объекта капитального строительства. Включение проектной документации в документацию о закупке в соответствии с настоящим пунктом является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 настоящей части.

Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что проектная документация, как этого требует пункт 8 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе, в составе аукционной документации отсутствует.

Действия организатора закупки по не размещению в составе аукционной документации проектной документации, при проведении закупки, предметом которой является реконструкция и техническое перевооружение объектов капитального строительства, нарушают требования пункта 8 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе.

При этом следует учитывать тот факт, что в случае включения в документацию о закупке проектной документации аукцион должен быть проведен через четыре часа после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Из разъяснений положений аукционной документации (по вопросу предоставления для ознакомления проектной документации), размещенных в единой информационной системе, следует, что проектная документация может быть представлена только при наличии у участника аукциона лицензии ФСБ или победителю аукциона, так как проектная документация содержит сведения, составляющие государственную тайну.

Частью 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 указанной статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе предусмотрена обязанность заказчика об установлении в документации о закупке требования о соответствии участников закупки требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющимся объектом закупки.

Отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации, урегулированы Законом Российской Федерации от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне» (далее – Закон о государственной тайне).

В соответствии со статьей 2 Закона о государственной тайне «государственная тайна - это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации».

Статьей 6 Закона о государственной тайне предусмотрено, что отнесение сведений к государственной тайне и их засекречивание – это введение в предусмотренном настоящим Законом порядке для сведений, составляющих государственную тайну, ограничений на их распространение и на доступ к их носителям.

В соответствии с частью 1 статьи 27 Закона о государственной тайне допуск предприятий, учреждений и организаций к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну,

созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны, осуществляется путем получения ими в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, лицензий на проведение работ со сведениями соответствующей степени секретности.

Также в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15.04.1995 № 333 «О лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны» лицензированию подлежит деятельность по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Абзацем 4 пункта 2 статьи 4 Закона о государственной тайне установлено, что перечень сведений, отнесенных к государственной тайне, утверждает Президент Российской Федерации. Такой перечень утвержден Указом Президента Российской Федерации от 30.11.1995 № 1203 (далее – Указ Президента № 1203).

В соответствии с абзацем 4 пункта 2 статьи 5 Закона о государственной тайне государственную тайну составляют сведения в области экономики, науки и техники о силах и средствах гражданской обороны, о дислокации, предназначении и степени защищенности объектов административного управления, о степени обеспечения безопасности населения, о функционировании транспорта и связи в РФ в целях обеспечения безопасности государства.

В силу пунктов 44, 45, 46, 60 Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне, утвержденного Указом Президента № 1203, сведениями, отнесенными к государственной тайне, являются такие сведения в области экономики, науки и техники как сведения о силах или средствах гражданской обороны; сведения о дислокации, предназначении, степени защищенности объектов административного управления; сведения о степени обеспечения безопасности населения; геопропространственные сведения по территории Российской Федерации, раскрывающие результаты топографической, геодезической, картографической деятельности, имеющие важное оборонное или экономическое значение.

Как следует из письма Минэкономразвития РФ от 29.06.2015 № Д23и-3004 «О перечне сведений, подлежащих засекречиванию» топографические карты, топографические планы, фотокарты, фотопланы, ортофотокарты, ортофотопланы в графической (аналоговой), цифровой (электронной) или иных формах представления информации о местности, а также другие виды картографической продукции подлежат засекречиванию в случае, если указанные карты и планы, в том числе топографические карты масштаба 1:50

000 и крупнее, содержат сведения, подпадающие под действие пунктов раздела 3.4 «Геопространственные сведения по территории Земли» Перечня сведений, подлежащих засекречиванию, Министерства экономического развития Российской Федерации, утвержденного приказом Минэкономразвития России от 17.03.2008 № 01, в его действующей редакции, утвержденной приказом Минэкономразвития России от 25.07.2014 № 456-дсп.

Из вышеизложенного следует, что к информации, содержащей государственную тайну, могут быть допущены лица, имеющие лицензию ФСБ.

Согласно разъяснениям организатора закупки, размещенным в единой информационной системе, проектная документация содержит сведения, составляющие государственную тайну, что свидетельствует о необходимости установления в аукционной документации требования о наличии у участника закупки лицензии ФСБ.

Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что организатором закупки в пункте 17 аукционной документации установлены единые требования к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, из анализа которых следует, что требование о наличии лицензии ФСБ к участнику закупки не установлено.

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что в случае, если проектная документация содержит сведения, составляющие государственную тайну, организатор закупки, не установив к участнику закупки требования о наличии лицензии ФСБ, нарушил пункт 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе.

Кроме того, пунктом 2 части 2 статьи 84 Федерального закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта, закупка может быть осуществлена заказчиком закрытым способом, в порядке, установленном Федеральным законом о контрактной системе.

Таким образом, в случае если проектная документация содержит сведения, составляющие государственную тайну, как это указано в разъяснениях организатора закупки, размещенных в единой информационной системе, то организатор закупки вправе осуществить проведение закупки закрытым способом.

Согласно части 1 статьи 23 Федерального закона о контрактной системе идентификационный код закупки указывается в 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 указанным Федеральным законом.

Согласно части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе в документацию о закупке включается проект контракта, который является неотъемлемой частью такой документации. Таким образом, информация об идентификационном коде закупки включается заказчиком в проект контракта на этапе размещения извещения о закупке.

Проанализировав аукционную документацию, Комиссия Красноярского УФАС России установила, что в общей информации о закупке, опубликованной в единой информационной системе, указан идентификационный код закупки (201246220634524620100100340340000451). Из анализа положений проекта контракта, размещенного организатором закупки в единой информационной системе, следует, что идентификационный код закупки в проекте контракта отсутствует, что свидетельствует о нарушении организатором закупки требования части 1 статьи 23 и статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

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

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее - Правила).

Частью 9 Правил установлено, что за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается 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.

Согласно части 3 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

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

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

г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);

е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);

ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);

з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);

и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

В соответствии с частью 6 Правил 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.

Из анализа проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, следует, что организатором закупки в разделе 13 «Ответственность сторон» проекта контракта предусмотрены штрафные санкции за факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем), заказчиком лишь с ценой контракта выше 100 миллионов рублей. При этом, заказчиком в проекте контракта не предусмотрены значения размеров штрафа для каждого порогового значения цены контракта ниже ста, пятидесяти и трех миллионов рублей, что противоречит принципу аукциона, как способу осуществления закупки с неограниченной возможностью снижения ценового предложения участниками аукциона, и не соответствует положениям Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 №1042, и, как следствие, частям 5, 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной.

Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что в пункте 15.4. проекта контракта, являющегося в соответствии с частью 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе неотъемлемой частью аукционной документации, установлено, что в случае наступления действий непреодолимой силы, срок исполнения сторонами обязательств по настоящему контракту отодвигается соразмерно времени, в течение которого действовали такие обстоятельства и их последствия.

Согласно части 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В соответствии с частью 1 статьи 716 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

- непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;
- возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

- иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Из положений проекта контракта следует, что срок выполнения работ, предусмотренных контрактом, определен, является неизменным. Однако, в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы, приостанавливается на период продолжительности таких обстоятельств, так как выполнение работ в такой период времени невозможно.

Выполнение работ, предусмотренных проектом контракта, в период действия обстоятельств непреодолимой силы, не представляется возможным и не соответствует целям заключения контракта, противоречит интересам заказчикам.

Таким образом, включение вышеуказанного условия не влечет изменение существенных условий контракта и, соответственно, не нарушается требования части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенных обстоятельств, в результате рассмотрения жалобы по существу и проведения внеплановой проверки, руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, пунктом 3.34 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, котировочной или аукционной комиссии, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Красноярского УФАС России решила следующее.

1. Признать жалобу ООО «Контракт» частично обоснованной.
2. Признать организатора закупки нарушившим требования части 1 статьи 23, пункта 1 части 1 статьи 31, статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.
3. Выдать организатору закупки предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в аукционную документацию.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

