

РЕШЕНИЕ

«01» октября 2014 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии:	Стельмах С.В.-	заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии:	Лыжина Д.А. -	начальника отдела контроля в сфере закупок;
	Вагас М.А. -	старшего государственного инспектора отдела контроля в сфере закупок;
	Мироновой Н.Л.-	специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

При участии:

- <...> – представителя ДОиН Кемеровской области (по доверенности);
- <...> – представителей ДКС Кемеровской области (по доверенности),

рассмотрев дело № 304/З-2014, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – Департаментом образования и науки Кемеровской области и уполномоченным органом – Департаментом контрактной системы Кемеровской области законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона № 0139200000114004710 «Поставка комплектов спортивного оборудования», в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с п.п «б» п.2 ч.3 ст.99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения 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, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России № 498 от 24 июля 2012г.,

УСТАНОВИЛА:

26.09.2014г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Строим вместе» (вх. № 7514 от 26.09.2014 г) на действия заказчика – Департамента образования и науки Кемеровской области и уполномоченного органа – Департамента контрактной системы Кемеровской области при проведении электронного аукциона № 0139200000114004710 «Поставка комплектов спортивного оборудования».

По мнению заявителя, аукционная документация не соответствует требованиям Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а именно, устанавливается незаконное требование к содержанию заявки участника закупки в форме второй части заявки, предусмотренной положениями аукционной документации, содержится незаконное требование предоставления информации о согласии на обработку персональных данных, не предусмотренных частью 5 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ, пункт 6.4. проекта контракта содержит нарушения требований частей 4 и 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ, в нарушение требований части 2 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ в проекте контракта отсутствует ссылка на то, что цена контракта является твердой и определенной на весь срок исполнения контракта.

В отзыве на жалобу от 23.09.2014г. № ДКС-01/11/1126 Департамент контрактной системы Кемеровской области сослался на соблюдение требований части 2 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ положениями пункта 2.1 проекта контракта, на необязательность заполнения второй части заявки по форме, предусмотренной положениями аукционной документации в силу положений пункта 12 Инструкции участникам, уполномоченный орган сообщил, что требование получения согласия на обработку персональных данных расценивает как предъявляемое в соответствии с пунктом 1 статьи 3 и пунктом 3 статьи 3 ФЗ № 152-ФЗ «О персональных данных», указал на то, что документация об электронном аукционе в части установления ответственности за просрочку исполнения обязательств в пункте 8.2 проекта контракта соответствует Закону о контрактной системе.

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

03.09.2014 г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> уполномоченным органом – Департаментом контрактной системы Кемеровской области было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139200000114004710 «Поставка комплектов спортивного оборудования» и аукционная документация.

Согласно требованиям пункта 1 части 5 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ вторая часть заявки участника закупки должна содержать ряд сведений об участнике закупки. Согласно положениям аукционной документации каждое юридическое лицо, подающее заявку на участие в аукционе, предоставляет следующую информацию:

Вторая часть заявки
электронного аукциона

Кому: Департамент контрактной системы Кемеровской области.

Общие сведения об участнике электронного аукциона

(для юридического лица)

Каждое юридическое лицо, подающее заявку на участие в аукционе, предоставляет следующую информацию.

1.	Наименование организации:	
2.	Сведения об организационно-правовой форме	
3.	Почтовый адрес:	
4.	Юридический адрес:	
5.	Телефон и контактное лицо:	
6.	ИНН участника закупки	
7.	Адрес электронной почты	
8.	ОКОПФ/ОКФС	
9.	ОКСМ	
10.	ОКПО	
11	Информация об учредителях	
	ИНН учредителей	Ф.И.О. учредителя (если учредителем является физическое лицо)** Наименование организации (если учредителем является юридическое лицо)**
12	Информация о руководителях	
	ИНН лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа	Ф.И.О. руководителя (если исполнительным органом является физическое лицо)** Наименование организации (если исполнительным органом является юридическое лицо)**
	ИНН членов коллегиального, исполнительного органа*	Ф.И.О. членов коллегиального исполнительного органа*, **

Подав настоящую заявку на участие в аукционе, даем согласие в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» на автоматизированную, а также без использования средств автоматизации обработку (включая сбор, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), использование, распространение (в том числе, передачу), обезличивание, блокирование, уничтожение) наших персональных данных.

(Должность, ФИО, подпись представителя участника электронного аукциона,
реквизиты документа, подтверждающие полномочия соответствующего лица на
подпись заявки)

Применительно к форме второй части заявки не содержится оговорки о том, что она заполняется участником закупки по желанию, что обозначало бы требование необязательности ее заполнения.

Согласно пункту 12 Инструкции участника закупки предоставляется возможность участнику закупки направления требуемой **информации** в произвольной форме. Оговорок или ссылок на возможность в произвольной форме предоставить вторую часть заявки в документации не содержится.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что заполнение второй части заявки по форме, предусмотренной аукционной документацией, является обязательным. Согласно требованиям части 2 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об аукционе в электронной форме **не может содержать требования** к оформлению и форме заявки на участие в таком аукционе. Данное требование ФЗ № 44-ФЗ заказчиком, уполномоченным органом при утверждении документации было нарушено.

Согласно требованиям пунктов 1 и 3 статьи 3 Федерального закона «О персональных данных» от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ персональные данные – это любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому **физическому лицу** (субъекту персональных данных). Обработка персональных данных – это любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных.

Требование предоставления согласия на обработку персональных данных содержится в форме заявки, которую имеют право заполнять юридические лица. Следовательно, требование выражения согласия на обработку персональных данных в отношении юридического лица противоречит положениям Федерального закона «О персональных данных» от 27.07.2006 г. № 152-ФЗ.

Согласно требованиям части 6 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ требовать от участников аукциона в электронной форме предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ документов и информации, **не допускается**. Данное требование ФЗ № 44-ФЗ заказчиком, уполномоченным органом при утверждении документации было нарушено.

В соответствии с частью 5 и 7 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). Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, но не **менее чем одна трехсотая** действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1063 в пунктах 6-8 установлены правила определения размера пени, исчисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени [ставки](#) рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле: $P = (C - B) \times S$,

где:

Ц - цена контракта;

В - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов;

С - размер ставки.

Заказчиком в пункте 6.4. проекта контракта установлен размер пени в размере 1/300 части ставки рефинансирования, что соответствует минимальному размеру пени, предусмотренному указанными положениями законодательства.

Следовательно, данное условие не может нарушать права участников закупки. В указанной части доводы жалобы ООО «Строим вместе» являются необоснованными.

Согласно требованиям части 2 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

Из указанных положений ФЗ № 44-ФЗ следует, что общий порядок определения твердой цены контракта, определяемой на весь срок исполнения контракта, может быть изменен в установленных Правительством Российской Федерации случаях, позволяющих использование ориентировочных значений цены контракта либо формулы цены и максимальных значений цены контракта.

Предметом заключаемого контракта является исполнение обязательств по договору поставки.

Согласно требованиям частей 1 и 2 статьи 485 Гражданского кодекса РФ Покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, по цене, определяемой в соответствии с пунктом 3 [статьи 424](#) настоящего Кодекса, а также совершить за свой счет действия, которые в соответствии с законом, иными правовыми актами, договором или обычно предъявляемыми требованиями необходимы для осуществления платежа.

2. Когда цена установлена в зависимости от веса товара, она определяется по весу нетто, **если иное не предусмотрено договором купли-продажи.**

Условия пункта 2.1 проекта контракта предусматривают: «п.2.1. Цена контракта составляет _____ (_____) руб. ____ коп. Следовательно, цена определена в виде твердой цены на весь срок исполнения контракта, поскольку в иных положениях проекта контракта не установлено ориентировочных значений цены контракта либо формулы цены и максимальных значений цены контракта

Нарушение требований части 2 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ Комиссией Кемеровского УФАС России не установлено.

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 «Строим вместе» на действия заказчика - Департамента образования и науки Кемеровской области и уполномоченного органа – Департамента контрактной системы Кемеровской области при проведении электронного аукциона № 0139200000114004710 «Поставка комплектов спортивного оборудования» **частично обоснованной** (в части доводов о незаконности требования обязательности соблюдения формы второй части заявки, незаконности требования предоставления информации о согласии на обработку персональных данных в заявке от имени юридического лица).

2. Признать уполномоченный орган – Департамент контрактной системы Кемеровской области нарушившим требования части 2 статьи 64, части 6 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать заказчику - Департаменту образования и науки Кемеровской области и уполномоченному органу – Департаменту контрактной системы Кемеровской области предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела № 304/З-2014 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:

С.В. Стельмах

Члены комиссии:

Д.А. Лыжин

М.А. Вагас

Н.Л. Миронова