

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 1699/2016 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

11 ноября 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «Континент» (далее – Заявитель) на действия МБУ МО город Горячий Ключ «Централизованная ремонтно-эксплуатационная служба» при проведении электронного аукциона: «Приобретение и поставка автомобильного бензина (АИ-92-К5) и автомобильного дизельного топлива летнего (ДТ-Л-К5) и зимнего (ДТ-З-К5» (извещение № 0318300547616000141) в части нарушения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель считает, что документация электронного аукциона составлена с нарушениями Закона о контрактной системе. Заказчик требует представления конкретных показателей химического состава топлива, а также предоставления иных показателей, которые могут стать известными участникам закупки только по результатам испытаний и лабораторных исследований.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – отделом по определению поставщиков администрации МО город Горячий Ключ проводился электронный аукцион: «Приобретение и поставка автомобильного бензина (АИ-92-К5) и автомобильного дизельного топлива летнего (ДТ-Л-К5) и зимнего (ДТ-З-К5» (извещение № 0318300547616000141).

Заказчик - МБУ МО город Горячий Ключ «Централизованная ремонтно-эксплуатационная служба».

Начальная (максимальная) цена контракта – 6 180 010,00 руб.

Согласно п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация, об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с п.1) ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе указано, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать: 1) при заключении контракта на поставку товара:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», где заказчиком установлены требования:

Требования к бензину автомобильному АИ-92-К5	
Наименование показателя	Значение
Октановое число: исследовательский метод	не менее 92,0
Массовая доля серы	не более 10,0
Концентрация свинца	не более 5
Объемная доля менометиланилина	отсутствие
Объемная доля метанола, %	отсутствие
Массовая доля кислорода, %	не более 2,7
Объемная доля бензина, %	не более 1
Объемная доля ароматических/олефиновых углеводородов, %	не более 35/18
Требования к автомобильному дизельному топливу ДТ-Л-К5	

Наименование показателя	Значение
Цетановое число	не менее 51,0
Массовая доля серы, мг/кг	не более 10,0
Фракционный состав – 95% объемных перегоняется при температуре, С ⁰	не выше 360
Температура вспышки в закрытом тигле, С ⁰	не ниже 55,0
Массовая доля полициклических ароматических углеводородов, %	не более 8,0
Требования к автомобильному дизельному топливу ДТ-З-К5	
Цетановое число	не менее 47,0
Массовая доля серы, мг/кг	не более 10,0
Фракционный состав – 95% объемных перегоняется при температуре, С ⁰	не выше 360
Температура вспышки в закрытом тигле, С ⁰	не ниже 30,0
Массовая доля полициклических ароматических углеводородов, %	не более 8,0

В Разделе 8 «Инструкция по заполнению заявки» документации электронного аукциона установлено: *«Значение показателей, предоставляемых участником закупки, не должны допускать разночтений или иметь двусмысленное толкование и содержать слова «должен», «не должен», «требуется», «может», «не может», «не менее», «не более», «не ниже», «не выше», «выше», «ниже», «боле», «менее», «от», «до», «≤», «≥» и т.д., то есть должны быть конкретными. Если в описании объекта закупки значение показателя установлено как верхний и/или нижний предел, сопровождаясь фразами «не более» и/или «не менее», участником в предложении устанавливается конкретное значение, но без сопровождения вышеуказанных фраз».*

Таким образом, Заказчик требует представления конкретных показателей химического состава топлива, а также предоставления иных показателей, которые могут стать известными участникам закупки только по результатам испытаний и лабораторных исследований.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Обязанность производителей доводить до сведения неограниченного круга лиц конкретных характеристик материалов, таких как химический состав и подобных, используемых при производстве определенного товара, не закреплена действующим законодательством. Заказчиком не предоставлено доказательств того, что требуемые от участника закупки конкретные показатели возможно получить из сертификата соответствия товара.

Предметом контракта является «Приобретение и поставка автомобильного бензина (АИ-92-К5) и автомобильного дизельного топлива летнего (ДТ-Л-К5) и зимнего (ДТ-З-К5», а не производство товаров.

Таким образом, требование к указанию участником закупки в составе заявок конкретных показателей материалов, используемых при производстве товаров, необходимых к применению при выполнении работ, являющихся объектом закупки, нарушает требования ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.

По результатам внеплановой проверки Комиссией были выявлены следующие нарушения.

В ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе указано, что информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с ч.4 ст.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 постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. №1063 **«Об утверждении правил 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 – постановление Правительства №1063).

В ч.4 постановления Правительства №1063 указано, что за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

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

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

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

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В ч.4 постановления Правительства №1063 указано, что за ненадлежащее исполнение **заказчиком обязательств по контракту**, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн.

рублей;

б) 2 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Согласно ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе 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 пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования 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 ч.8 ст.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 виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В Разделе 8 «Проекта контракта» Заказчиком установлена ответственность сторон, именно:

- 7.3. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение **Поставщиком** обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных договором. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы – 309 000,50 копеек, определяемой в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. №1063 «Об утверждении правил 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», что составляет 5 процентов цены договора в случае, если цена договора превышает 3 млн. рублей.

- 7.4. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение **Покупателем** обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных договором. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы – 123 600,20 копеек, определяемой в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. №1063 «Об утверждении правил 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», что составляет 2 % цены договора в случае, если цена договора превышает 3 млн. рублей.

Таким образом, в проекте контракта необоснованно установлен фиксированный размер штрафа, который определяется не от начальной (максимальной) цены контракта.

Вышеуказанные нарушения Заказчиком Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Континент» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика – МБУ МО город Горячий Ключ «Централизованная ремонтно-эксплуатационная служба» нарушение п.1), п.2) ч.1 ст.33; ч.2 ст.33; ч.5, ч.8 ст.34; ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику – МБУ МО город Горячий Ключ «Централизованная ремонтно-эксплуатационная служба», уполномоченному органу - отделу по определению поставщиков администрации МО город Горячий Ключ (комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 555

по делу №ЭА-1699/2016 о нарушении

законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

11 ноября 2016г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Континент» на действия МБУ МО город Горячий Ключ «Централизованная ремонтно-эксплуатационная служба» при проведении электронного аукциона: «Приобретение и поставка автомобильного бензина (АИ-92-К5) и автомобильного дизельного топлива летнего (ДТ-Л-К5) и зимнего (ДТ-З-К5)» (извещение № 0318300547616000141) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, на основании своего решения от 11.11.2016г. по делу №ЭА-1699/2016, руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее Закон о контрактной системе) предписывает:

1 Заказчику – МБУ МО город Горячий Ключ «Централизованная ремонтно-эксплуатационная служба», уполномоченному органу - отделу по определению поставщиков администрации МО город Горячий Ключ (аукционной комиссии) устранить нарушение п.1), п.2) ч.1 ст.33; ч.2 ст.33; ч.5, ч.8 ст.34; ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения электронного аукциона и аннулирования определения поставщика (подрядчика, исполнителя) (извещение №0318300547616000141).

2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 7-ми рабочих дней со дня его получения.

3. В срок до 16.12.2016г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

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

В случае неисполнения данного предписания Краснодарское УФАС России на основании ч.25 ст.99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

