

Решение № 03-10.1/487-2015

о признании жалобы обоснованной

29 декабря 2015 г.

г. Омск

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

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Шевченко А.Н. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Кузьменко А.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Торговая фирма «АПН» (далее - Заявитель, Общество) на действия БУЗОО «Детский санаторий № 2» (далее – Заказчик) при осуществлении закупки «Поставка хозяйственных материалов» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона (извещение № 0352300039715000046) (далее - электронный аукцион),

в присутствии <...> ,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 11997 от 22.12.2015) на действия Заказчика при направлении контракта победителю.

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены требования 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) при включении в направленный проект контрактвключив не предусмотренные проектом контракта требования.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-11714 от 23.12.2015) Заказчиком были представлены материалы электронного аукциона (вх. № 12132 от 28.12.2015), а также возражения на жалобу Заявителя.

Из представленных материалов и информации следует, что 29.11.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 299693,34 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 06.12.2015 на участие в аукционе поступило шесть заявок, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 11.12.2015 наименьшее ценовое предложение 136054,98 руб. предложено Заявителем.

Исходя из протокола подведения итогов аукциона от 14.12.2015, заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе. Победителем признано ООО «Торговая фирма «АПН».

21.12.2015 победителю направлен проект контракта.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе **контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки** или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), **документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.**

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, **который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.**

Согласно части 4 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица,

имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

В силу части 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона.

Комиссия отмечает, что Заявитель не воспользовался законным правом направления Заказчику протокола разногласий, сразу подав жалобу в Омское УФАС России.

В жалобе Заявителем указано следующее:

«Заказчик, руководствуясь статьей 70 Федерального закона «О контрактной системе...», направил проект контракта Победителю.

*Частью 2 указанной статьи 70 закона предусмотрено, что проект контракта должен быть заполнен с учетом данных победителя, содержащихся в его заявке. Заказчик направил в адрес победителя полностью незаполненный контракт, при этом документацией было предусмотрено, в части сроков поставки товара: «**16.2. Сроки (периоды) поставки товара: в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня поступления Поставщику заявки от Заказчика.**», а проектом контракта, направленного заказчиком указано: «3.1. Поставка товаров осуществляется Поставщиком в соответствии с условиями настоящего контракта по адресу: 644073, г. Омск, ул. 2 Любинская, д. 2, в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня поступления Поставщику заявки от Заказчика, **но не позднее 31.12.2015 года.**».*

Таким образом, проект контракта, направленный Заказчиком, не соответствует проекту контракта, указанного в документации.

*Так как дата подписания контракта ориентировочно запланирована на 28-30 декабря 2015 года, то контракт не может быть исполнен с новыми сроками, установленными Заказчиком: «**но не позднее 31.12.2015 года.**».*

В возражениях на жалобу Заказчиком указано следующее:

*«В соответствии с ч. 2 ст. 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» участнику электронного аукциона 21.12.2015 года был направлен проект контракта (скриншот и копия проекта контракта прилагается). В проекте контракта пункт 3.1. «Поставка товаров осуществляется Поставщиком в соответствии с условиями настоящего контракта по адресу: 644073, г. Омск, ул. 2 Любинская, д. 2, в течение **10 (десяти) рабочих дней** со дня поступления Поставщику заявки от Заказчика, но не позднее 31.12.2015 года» предполагает, что **заявка** на поставку товара, которая направляется Заказчиком Поставщику будет направлена не позднее 31.12.2015 года, так как срок окончания действия контракта определяется календарной датой 31.12.2015 года. А значит, данная формулировка не изменяет условий контракта о сроках поставки, а лишь уточняет их».*

Изучив представленные документы, Комиссия установила, что в нарушение требований части 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе 21.12.2015 Заказчиком направлен победителю проект контракта с включением в него информации **«но не позднее 31.12.2015 года»**, не предусмотренной проектом контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе.

Кроме того, Комиссия считает, что при размещении закупки в конце календарного года и установлении срока действия контракта **«по 31 декабря 2015 года»**, Заказчиком при этом был необъективно установлен срок поставки товара, который с учетом срока заключения контракта и срока поступления заявки заказчика мог превышать срок действия контракта.

3.2. В соответствии с частью 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.

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.

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.

При этом 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, 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 соответствии с разделом 22 «Размер обеспечения исполнения Контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения Контракта» документации об электронном аукционе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) Федерального закона и настоящего раздела документации, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет.

При этом в указанном раздела документации об аукционе установлено:

«Форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии установлена постановлением Правительством Российской Федерации от 8 ноября 2013 года № 1005».

Таким образом, вышеуказанные положения документации об электронном аукционе не в полной мере соответствуют требованиям к банковской гарантии, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 № 1005, поскольку она не содержит перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Данные действия заказчика нарушают положения пункта 7 части 5 статьи 45 и пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

3.3. Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции **Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ**) установлено, что участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

В нарушение указанной нормы в документации об аукционе содержится следующее определение:

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

3.4. Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей 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.

В соответствии с требованиями пункта 10 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единое требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

В разделе 5 «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона» документации об аукционе не установлено данное требование к участникам закупки.

При этом Комиссия считает, что данные нарушения не могли повлиять на права участников аукциона, поскольку в соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный [закон](#) от 5

апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"» со дня вступления в силу настоящего Федерального закона **оператор электронной площадки прекращает действие аккредитации на электронной площадке участника закупки, не соответствующего требованию, указанному в [пункте 10 части 1 статьи 31](#) Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в редакции настоящего Федерального закона).** При этом прекращается блокирование денежных средств, внесенных таким участником в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе.

В соответствии с частью 1 [статьи 2](#) Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ данный Федеральный закон вступил в силу по истечении 30 дней после дня официального опубликования (опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 13.07.2015).

3.5. 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.

В нарушение пункта 8 статьи 42 и части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе ни извещение, ни документация об аукционе не содержали информацию о банковском сопровождении контракта (установлено либо не установлено).

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 ООО «Торговая фирма «АПН» на действия БУЗОО «Детский санаторий № 2» при осуществлении закупки «Поставка хозяйственных материалов» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300039715000046).

2. Признать в действиях БУЗОО «Детский санаторий № 2» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пункта 10 части 1 статьи 31, пункта 8 статьи 42, пункта 7 части 2 статьи 45, пункта 8 части 1 и части 3 статьи 64, части 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе.

3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе и в связи с тем, что 31.12.2015 истекает срок действия контракта, что фактически делает невозможным его заключение в установленные процессуальные сроки, выдать БУЗОО «Детский санаторий № 2» предписание об аннулировании электронного аукциона.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/487-2015

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

29 декабря 2015 г.

г. Омск

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

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Шевченко А.Н. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Кузьменко А.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Торговая фирма «АПН» на действия БУЗОО «Детский санаторий № 2» при осуществлении закупки «Поставка хозяйственных материалов» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352300039715000046) (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 БУЗОО «Детский санаторий № 2» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пункта 10 части 1 статьи 31, пункта 8 статьи 42, пункта 7 части 2 статьи 45, пункта 8 части 1 и части 3 статьи 64, части 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 29.12.2015 № 03-10.1/487-2015, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. БУЗОО «Детский санаторий № 2» **в срок до 15.01.2016** отменить протоколы, составленные в ходе проведения электронного аукциона и аннулировать электронный аукцион.

2. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк - АСТ» обеспечить БУЗОО «Детский санаторий № 2» возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания, отменить протокол проведения электронного аукциона.

3. БУЗОО «Детский санаторий № 2», оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк - АСТ» **проинформировать** Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пунктах 1-2 настоящего предписания **в срок до 16.01.2016 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена комиссии Шевченко А.Н.

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.