

14 ноября 2017 года

г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>;

члены Комиссии: <.....>;

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения жалобы Общества с ограниченной ответственностью «Центр поставок Профит» (далее – заявитель), представителей ФКУ ОИУ-8 ОУХД ГУФСИН России по Красноярскому краю (далее – заказчик) – ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя;

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации об электронном аукционе на поставку топлива дизельного зимнего экологического класса К5, извещение № 0334100005117000046 (далее – электронный аукцион), в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ),

#### УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 07 ноября 2017 года поступила жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе.

Заявитель указывает, что документация об аукционе содержит нарушения Федерального закона № 44-ФЗ, поскольку заказчиком ненадлежащим образом установлен срок окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе, в отношении объекта закупки установлены требования к компонентам товара, результатам испытания товара, показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, что приводит к ограничению количества участников закупки и является нарушением части 3 статьи 33, части 3 статьи 63 Федерального закона № 44-ФЗ.

Так же заявитель указывает, что заказчиком в проекте контракта не предусмотрена возможность заключения такого контракта с физическим лицом, а также не установлены все возможные значения размеров штрафа для каждого порогового значения цены контракта, предусмотренного Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017г. № 1042.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 18 октября 2017 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) размещены Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0334100005117000046, а также Документация о проведении электронного аукциона на поставку топлива дизельного зимнего экологического класса К5 (далее – Документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 11 362 500 руб. 00 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика, приходит к следующим выводам.

В соответствии с [частью 3 статьи 63](#) Федерального закона № 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.

Согласно [статье 191](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), течение срока, определенного периодом времени, **начинается на следующий день после календарной даты** или наступления события, которыми определено его начало.

Частью 1 статьи 194 ГК РФ предусмотрено, что если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено **до двадцати четырех часов последнего дня срока**.

Комиссией установлено, что заказчиком **18 октября 2017 года в 11:09** в ЕИС размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку топлива дизельного зимнего экологического класса К5, при этом, срок окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе установлен **02 ноября 2017 года в 17:00**.

Вместе с тем, в соответствии с [частью 3 статьи 63](#) Федерального закона № 44-ФЗ сроком окончания подачи заявок является не ранее, чем **02 ноября 2017 года в 23:59**.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение части 3 статьи 63 Федерального закона № 44-ФЗ выразившееся в сокращении сроков подачи заявок на участие в электронном аукционе.

В отношении довода заявителя об установлении в отношении объекта закупки требования к компонентам товара, результатам испытания товара, показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства Комиссией установлено следующее.

Требования к содержанию документации об электронном аукционе установлены статьей 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В соответствии с частью 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 указанной статьи, должны содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Функциональные характеристики (потребительские свойства), качественные характеристики товара, а также перечень конкретных показателей товара требуемого к поставке, который должен быть представлен участником закупки, указан в части I документации о проведении электронного аукциона «Объект закупки».

Согласно части I документации о проведении электронного аукциона к поставке требуется следующий товар:

№	Наименование товара	Требования, установленные заказчиком
---	---------------------	--------------------------------------

		<b>Характеристики дизельного топлива зимнего</b>		
		<b>Единица измерения</b>	<b>Значение</b>	
1	Дизельное топливо зимнее	Цетановое число, не менее		47
		Кинематическая вязкость при 40 °С,	мм <sup>2</sup> /с	1,500+4,500
		Коррозия медной пластинки (3ч при 50 °С)		класс 1
		Предельная температура фильтруемости, не выше	°С	-32
		Массовая доля серы, не более	мг/кг	10
		Массовая доля воды, не более	Мг/кг	200
		Окислительная стабильность, не более	г/м <sup>3</sup>	25
		Температура вспышки в закрытом тигле, не ниже	°С	40
		Коксуемость 10%-ного остатка, не более	процент	0,30
		Зольность, не более	процент	0,01
		Плотность при t 15 °С	кг/м <sup>3</sup>	800-855

Характеристики требуемого к поставке дизельного топлива установлены согласно требованиям технического регламента Таможенного союза «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и мазуту», принятого решением Комиссии Таможенного союза от 18 октября 2011 г. № 826.

Комиссия приходит к выводу о том, что указанное описание объекта закупки, с учетом положений пункта 4 документации о проведении электронного аукциона (Инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе), не содержит требования к компонентам товара и (или) испытаниям товара, (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, и не влечет ограничение количества участников закупки.

Таким образом, довод заявителя жалобы не нашел своего подтверждения.

В отношении довода заявителя об отсутствии в проекте контракта обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта является необоснованным в связи со следующим.

В соответствии с [частью 13 статьи 34](#) Федерального закона № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Таким образом, в [части 13 статьи 34](#) Федерального закона №44-ФЗ установлено, какие условия контракта являются обязательными независимо от того, кто является стороной контракта (гражданин или юридическое лицо), и какие условия включаются в контракт в качестве обязательных только при наступлении определенного законом случая, а именно при

соблюдении двух условий: непосредственное заключение контракта и физическое лицо в качестве второй стороны такого контракта.

Из содержания части 13 статьи 34 Федерального закона №44-ФЗ следует, что обязанность включения обязательного условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта возникает только в случае заключения контракта с физическим лицом. На стадии утверждения документации о закупке такая обязанность у заказчика не возникает, поскольку на данном этапе закупки он не может обладать информацией о том, будет ли заключен контракт с физическим лицом или иным участником закупки.

Следовательно, отсутствие в проекте контракта заказчика условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, не является нарушением части 13 статьи 34 Федерального закона №44-ФЗ.

Указанная позиция подтверждается имеющийся судебной практикой, в частности Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 03.04.2017 №09АП-2649/2017 по делу №А40-182693/16, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 19.07.2017 № Ф05-9846/2017 по делу № А40-182693/2016.

Кроме того, Комиссией установлено, что среди участников, подавших заявки на участие в электронном аукционе нет физических лиц.

Довод заявителя о неустановлении заказчиком в проекте контракта всех возможных значений размеров штрафа для каждого порогового значения цены контракта, предусмотренного Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017г. № 1042 не нашел своего подтверждения в связи со следующим.

Согласно части 5 статьи 34 Федерального закона № 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). Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Частью 8 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что 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 Российской Федерации от 30.08.2017 г № 1042 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 - Правила).

Заказчиком в пунктах 7.4, 7.7 проекта контракта установлено:

*«В случае ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, Исполнитель вправе требовать уплаты штрафов в размере\* 1 000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно).*

За ненадлежащее исполнение исполнителем обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, исполнитель выплачивает заказчику штраф в размере\* 3 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей.

\*Размер штрафа включается в контракт в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Контракта на момент заключения Контракта в соответствии с [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 30.08.2017г. N 1042».

Комиссия приходит к выводу, что действия заказчика не противоречат требованиям Федерального закона № 44-ФЗ, поскольку размеры штрафов за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств по контракту в виде фиксированной суммы могут быть установлены заказчиком в соответствии с требованиями [Правил](#) только после подведения итогов электронного аукциона, при составлении контракта на основании цены контракта, полученной по результатам проведения электронного аукциона. При этом заказчиком в проекте контракта указана ссылка на [Правила](#), которыми установлен порядок определения фиксированной суммы размеров штрафов.

Учитывая изложенное, довод заявителя жалобы не нашел своего подтверждения.

Согласно [части 1 статьи 105](#) Федерального закона № 44-ФЗ любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей [главой](#), в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

В соответствии с [частью 9 статьи 105](#) Федерального закона № 44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Вместе с тем, заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии Иркутского УФАС, в жалобе не представил доказательств, подтверждающих тот факт, что установленные заказчиком требования повлекли за собой ограничение количества участников закупки.

Приходя к выводу о наличии в действиях заказчика описанных нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, в то же время Комиссия не находит оснований для выдачи предписания об устранении нарушений, поскольку такие нарушения не повлияли на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Центр поставок Профит» частично обоснованной;
2. Признать заказчика нарушившим часть 3 статьи 63 Федерального закона от 05

апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

3. Предписание по результатам рассмотрения жалобы не выдавать;
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского

УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц, допустивших установленные нарушения, к административной ответственности;

5. Направить копии решения сторонам по жалобе;
6. Оператору электронной площадки отменить процедуру приостановления

определения поставщика в части подписания контракта.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

<.....>