

**Р Е Ш Е Н И Е**  
**№**

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 17 августа 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 22 августа 2018 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

«...»

руководствуясь частью 15 статьи 99 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), рассмотрев обращение Гражданина (далее – Заявитель) и проведя внеплановую проверку соблюдения законодательства о контрактной системе при проведении запросов котировок на приобретение запчастей и расходных материалов для ИКТ-оборудования (извещение № 0269100000618000001) в присутствии:

«...»

**УСТАНОВИЛА:**

В Челябинское УФАС России 09.08.2018 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении запросов котировок на приобретение запчастей и расходных материалов для ИКТ-оборудования (извещение № 0269100000618000001) (далее – Закупка, Запросы котировок).

Решением Комиссии (от 13.08.2018 исх. № 10790/09) жалоба возвращена заявителю по причине ее несоответствия требованиям статьи 105 Закона о

контрактной системе и назначена внеплановая проверка действий по соблюдению законодательства о контрактной системе при осуществлении закупок.

Согласно представленным документам Заказчиком 07.08.2018 объявлено о проведении запросов котировок на приобретение запчастей и расходных материалов для ИКТ-оборудования, путем опубликования в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) извещения № 0269100000618000001 об осуществлении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 20 800 рублей 00 копеек.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупках – 10.08.2018 в 11 часов 00 минут.

На дату рассмотрения обращения контракт по итогам закупки не заключен.

Закупка признана несостоявшейся, так как по окончании срока подачи заявок на участие в запросе котировок не подано ни одной заявки.

Согласно доводам обращения, заказчиком в Извещении установлена возможность подачи заявки на участие в запросе котировок в форме электронного документа, что, по мнению Заявителя, является ограничением конкуренции.

Представитель заказчика с доводами, изложенными в обращении, не согласился, представил письменные пояснения и на заседании Комиссии указал, что действовал в рамках Закона о контрактной системе.

*Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.*

1. Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе определено, что запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Федеральным законом от 31.12.2017 № 504-ФЗ внесены изменения в Закон о контрактной системе, так, в пункте 2 части 1 статьи 73 Закона о контрактной системе слова «в том числе подаваемой в форме электронного документа» исключены.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 73 Закона о контрактной системе (в ред. от 03.08.2018) в извещении о проведении запроса котировок должна содержаться информация о форме заявки на участие в запросе котировок.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о контрактной системе в рамках отношений, указанных в части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, допускается обмен электронными документами, предусмотренными законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок, между участниками контрактной системы в сфере закупок, в том числе подача заявок на участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей), окончательных предложений. Указанные заявки, окончательные предложения и электронные документы, направленные при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей), должны быть подписаны усиленной электронной подписью и поданы с использованием электронной площадки, специализированной электронной площадки. В случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок, обмен электронными документами осуществляется с использованием ЕИС.

Таким образом, в настоящее время законодательство о контрактной системе не предусматривает возможность подачи заявки на участие в запросе котировок в форме электронного документа, а также возможность подачи заявки посредством ЕИС.

Согласно части 2 статьи 77 Закона о контрактной системе заявка на участие в запросе котировок подается заказчику в письменной форме в запечатанном конверте, не позволяющем просматривать содержание такой заявки до вскрытия конверта, или в форме электронного документа до даты и времени вскрытия конвертов с заявками на участие в запросе котировок и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в запросе котировок, указанных в извещении о проведении запроса котировок.

В соответствии с пунктом 18 Извещения заявка на участие в запросе котировок подается заказчику в письменной форме в запечатанном конверте, не позволяющем просматривать содержание такой заявки до вскрытия конверта, или в форме электронного документа до даты и времени вскрытия конвертов с заявками на участие в запросе котировок и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в запросе котировок, указанных в извещении о проведении запроса котировок, по адресу заказчика – 457670, Челябинская обл., г. Верхнеуральск, ул. Советская, 17А, второй этаж, кабинет №3.

Таким образом, заказчиком в нарушение пункта 2 части 1 статьи 73 Закона о контрактной системе в пункте 18 Извещения о проведении запроса

котировок установлен порядок приема заявок в электронной форме.

2. В соответствии с частью 1 статьи 74 Закона о контрактной системе заказчик обязан разместить в ЕИС извещение о проведении запроса котировок и проект контракта, заключаемого по результатам проведения такого запроса, не менее чем за семь рабочих дней до даты истечения срока подачи заявок на участие в запросе котировок, а в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую двухсот пятидесяти тысяч рублей, и в случаях, предусмотренных статьей 76 названного Федерального закона, не менее чем за четыре рабочих дня до даты истечения указанного срока.

В силу статьи 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно статье 193 Гражданского Кодекса РФ, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Извещение о проведении запроса котировок размещено в ЕИС 07.08.2018. То есть, в соответствии с законодательством о контрактной системе, срок окончания подачи заявок должен быть установлен 13.08.2018.

Вместе с тем, фактически сроком окончания подачи заявок, согласно извещению об осуществлении закупки, является – 10.08.2018 11:00.

Таким образом, Заказчик сократил срок подачи заявок, что нарушает часть 1 статьи 74 Закона о контрактной системе.

3. В соответствии со статьей 401 Гражданского Кодекса РФ, 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.

В соответствии с частью 9 статьи 34 Закона о контрактной системе сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Пунктом 8.6 проекта контракта указано, что стороны освобождаются от ответственности за несоблюдение либо ненадлежащее соблюдение условий настоящего договора в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы.

Таким образом, проект контракта не содержит такого основания освобождения от уплаты неустойки (штрафа, пени) стороны по контракту, как «по вине другой стороны», что не соответствует части 9 статьи 34 Закона о контрактной системе.

4. В пункте 9.1 проекта контракта Заказчик указал, что ни одна из сторон не несет ответственности перед другой стороной за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему Контракту, обусловленные действием обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе объявленной или фактической войной, гражданскими волнениями, эпидемиями, блокадами, эмбарго, пожарами, землетрясениями, наводнениями и другими природными стихийными бедствиями, а также изданием актов органами государственной власти, препятствующих исполнению обязательств или делающих такое исполнение невозможным, которые повлияли на исполнение Сторонами своих обязательств по Контракту, а также которые Стороны не были в состоянии предвидеть или предотвратить.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса РФ, непреодолимая сила характеризуется признаками чрезвычайности и непредотвратимости наступивших обстоятельств.

В соответствии с пунктом 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Следовательно, издание актов органами государственной власти не является обстоятельством непреодолимой силы, поскольку указанные события не носят характер чрезвычайности и непредотвратимости, поскольку принятие таких актов подразумевает определенную последовательность действий, которые при этом не носят чрезвычайный характер.

Таким образом, использованная Заказчиком формулировка делает невозможным сделать однозначный вывод об обстоятельствах, при наступлении которых стороны освобождаются от уплаты неустойки.

5. В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно пункту 12.1 проекта государственного контракта Контракт может быть расторгнут по решению суда или по соглашению Сторон, а также Стороны вправе в одностороннем порядке по письменному заявлению отказаться от его исполнения по основаниям, предусмотренным Контрактом и законодательством РФ.

Указание Заказчиком указанных условий расторжения контракта нарушает часть 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

6. Согласно части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт включает обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с частью 8 статьи 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе Заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

В соответствии с пунктом 21 Извещения преимущества предоставляются

субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 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).

Пунктом 4 Правил предусмотрено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;
- б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);
- в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

Вместе с тем пункт 8.3.2 проекта государственного контракта указывает, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы – 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в проекте контракта документации об Аукционе надлежащим образом условия об ответственности поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, нарушают части 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункт 4 Правил.

7. Согласно части 5 статьи 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 пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки 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.

Пунктом 6 Правил предусмотрено, что 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 виде фиксированной суммы, определяемой 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.

В пункте 8.3.1 проекта государственного контракта установлено, что в случае несвоевременного выполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных в Контракте, Поставщик обязуется выплатить Заказчику пени. Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного Контрактом, в размере  $1/300$  действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Банка России от цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Контрактом и фактически исполненных поставщиком.

Между тем, в нарушение частей 4, 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункта 6 Правил заказчиком в проекте контракта в отношении поставщика не предусмотрена ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства по контракту, которое не имеет стоимостного выражения.

Дополнительно Комиссия сообщает, что в действиях виновного должностного лица усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

*Исходя из материалов внеплановой проверки, информации, представленной сторонами, Комиссия, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе,*

## **Р Е Ш Е Н И Е**

1. Признать в действия заказчика нарушение частей 4, 5, 8, 9 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 73, части 3 статьи 73, часть 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пунктов 4, 6 Правил.

2. Предписания об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать, поскольку запрос котировок признан несостоявшимся.

3 . Передать материалы внеплановой проверки должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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