

Решение № 03-10.1/119-2016

о признании жалобы обоснованной

31 мая 2016 г.

г. Омск

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

<...>- начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

<....> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ГОССНАБ» (далее также заявитель, Общество) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница» (далее также заказчик) при осуществлении закупки способом электронного аукциона на поставку автошин (извещение № 0352300152716000052) (далее - электронный аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителя заказчика -<...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 3720э от 24.05.2016) жалоба заявителя на действия заказчика при проведении электронного аукциона.

По мнению заявителя, документация об электронном аукционе разработана заказчиком с нарушением требований 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).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-3349э от 25.05.2016) заказчиком были представлены материалы электронного аукциона, а также письменные пояснения на доводы жалобы заявителя (вх. № 3821 от 27.05.2016).

Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) следует, что 23.05.2016 заказчиком были размещены извещение № 0352300152716000052 и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой договора 57033,34 руб.

25.05.2016 заказчиком внесены изменения в извещение № 0352300152716000052 и в документацию об электронном аукционе.

Согласно внесенным изменениям в извещение № 0352300152716000052 и документацию о проведении электронного аукциона срок окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе установлен заказчиком в 09:00 час. 02.06.2016.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителя заказчика, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. 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.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). **В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении** товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара **или наименование производителя**, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Описание объекта закупки содержится в Приложении № 1 «Описание объекта закупки и количество» к документации об электронном аукционе, размещенной заказчиком на официальном сайте **23.05.2016** (далее – Приложение № 1).

В жалобе заявителем указано: «**23.05.2016** года на официальном сайте Российской Федерации для размещения заказов <http://zakupki.gov.ru> была опубликована информация о проведении электронного аукциона: Поставка автошин.

ООО «ГОССНАБ» желает принять участие в данном аукционе, однако не может

участвовать по следующей причине. Считаем, что Заказчик нарушает действующее законодательство.

Вместе с тем, вопреки требованию действующего законодательства, Заказчик в Приложении №1 «Описание объекта закупки и количество», в перечне шин указывает наименование производителей и торговые марки товаров, а именно:

№ п/п	Код ОКПД	Наименование товара	Описание объекта закупки	ед.изм	кол-во
1	22.11.11.000	Шина	Шина 195/ 65R15 Dunlop SP 31 (91 Λ) 5 к	шт	4
2	22.11.11.000	Шина	Шина 215/90-15С Я215 Г99К) ОШЗ с/к	шт	4
3	22.11.11.000	Шина	Шина 175-70R13 (82Q) ОШЗ б/к	шип шт	4

1. Dunlop SP 31 – модель шин, выпускаемых известной компанией производителем шин Dunlop «Данлоп». Она основана в Великобритании в 1888 году. С 1985 года фирма Dunlop «Данлоп» входит в транснациональную корпорацию Sumitomo Rubber Industries. В настоящее время шины торговой марки Dunlop «Данлоп» и дочерних марок Remington «Ремингтон», Sumitomo «Сумитомо», Pneumant «Пнеумант» и ряда других производятся в 9 странах на 3-х континентах. Однако львиная доля продукции выпускается в Великобритании, Германии, Франции, Японии и США. Компания Dunlop «Данлоп» занимает 5-ое место в мире по объему производства шин.

2, 3 ОШЗ – Омский шинный завод (ПАО «Омскшина») входит в состав холдинга ОАО «Кордиант» – одного из лидеров российской шинной отрасли и входящего в двадцатку крупнейших мировых шинных производителей.

Кроме «Омскшины», в структуре холдинга: ОАО «Ярославский шинный завод» в г. Ярославле; ОАО «Волтайр-Пром» в г. Волжском Волгоградской области; ЗАО «Кордиант-Восток» в г. Омске; научно-технические разработки ведет дочернее общество «НТЦ Интайр»; ремонт и техническое обслуживание предприятий осуществляет структурное подразделение ООО РЦ «Технотайр».

Заводы компании производят широкую гамму шин для автотранспорта, сельскохозяйственной и индустриальной техники, а также авиацины. Основными брендами холдинга являются Cordiant (легковые и легкогрузовые шины) и TyRex (грузовые и сельскохозяйственные шины).

ПАО «Омскшина» специализируется на производстве грузовых шин. Производит более 50 типоразмеров и моделей шин радиальной и диагональной конструкций для грузовых и легкогрузовых автомобилей, автобусов, троллейбусов, сельскохозяйственной и дорожной техники под наименованием Omskshina и брендом TyRex.

Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент».

В соответствии со ст.8 ФЗ-44 «Принципы ограничения конкуренции» в действиях Заказчика при оформлении извещения о проведении закупки, усматривается «ограничение конкуренции, в частности необоснованное ограничение числа участников закупки», т.к. указание на производителя или торговую марку, ставит поставщиков и производителей в неравные условия, ограничивает равноправие, справедливость, приводит к дискриминации.

Таким образом, указание названий производителей в извещении, ущемляет права и интересы ООО «ГОССНАБ» не только как участника заказа, но и как представителя другого завода. Создавая преимущественные условия для определенных производителей.

Считаем, что таким описанием объекта закупки, Заказчик нарушает ст.8, 33».

В письменных пояснениях заказчиком указано: «По техническим причинам в документации к электронному аукциону № 0352300152716000052 на поставку шин допущено указание производителей шин. Электронный аукцион выставлен 23.05.2016г. Решение о внесении изменений в документацию, исключающее наименование производителей, принято 24.05.2016 г., данные изменения опубликованы в единой информационной системе в течение одного дня с даты принятия решения, т.е. 25.05.2016г.

При оформлении извещения о проведении закупки мы, как заказчики, не усматривали ограничение числа участников закупки».

Проанализировав положения извещения и документации об электронном аукционе, размещенной заказчиком на официальном сайте **23.05.2016**, Комиссия установила, что в нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе в Приложении № 1 к документации об электронном аукционе неправомерно указано наименование производителей товара (ОШЗ; Dunlop).

Учитывая изложенное, Комиссия признала **обоснованной** жалобу заявителя, поступившую на положения документации об электронном аукционе, размещенной заказчиком на официальном сайте 23.05.2016.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в рассматриваемом случае данное нарушение не повлияло на результаты электронного аукциона, учитывая, что на момент рассмотрения жалобы (25.05.2016) заказчиком были внесены изменения в документацию об электронном аукционе, согласно которым из Приложения № 1 были исключены наименования производителей товара (шин).

4. В результате осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила

следующие нарушения:

4.1. Частью 2 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона **не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок** на участие в аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе, одновременно с размещением извещения о проведении аукциона.

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.**

Также в соответствии со статьей 190 ГК РФ определено, что **установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями** или часами.

Исходя из пункта 7 статьи 2 Федерального закона от 03.06.2011 № 107-ФЗ «Об исчислении времени» частью 3 статьи 4 Федерального закона от 03.06.2011 № 107-ФЗ «Об исчислении времени» определено, что **время календарного дня исчисляется часами, минутами и секундами. За начало календарного дня принимается момент времени, соответствующий 00 часам 00 минутам 00 секундам. За окончание календарного дня принимается момент времени, соответствующий 24 часам 00 минутам 00 секундам.**

С учетом изложенного, дата размещения извещения и документации о проведении электронного аукциона на официальном сайте не включается в срок, рассчитываемый в порядке, установленном частью 2 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе, в том числе в связи с тем, что извещение и документация о проведении электронного аукциона должны быть размещены на официальном сайте **не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок** на участие в аукционе.

Извещение № 0352300152716000052 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой договора 57033,34 руб. размещены заказчиком на официальном сайте **23.05.2016** в 09:08 час.

В извещении № 0352300152716000052 и в пункте 19 «Срок, место и порядок подачи заявок на участие в электронном аукционе» документации об электронном аукционе заказчиком был установлен срок окончания подачи заявок – **30.05.2016** в 18:00 час. (т.е. извещение и документация об электронном аукционе размещены **за шесть дней до даты окончания срока подачи заявок**).

Учитывая изложенное, размещение на официальном сайте извещения и документации об электронном аукционе осуществлено заказчиком с нарушением срока, установленного частью 2 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе.

4.2. Согласно части 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. **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.

В силу требований пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным **в соответствии с законодательством Российской Федерации** к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В пункте 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ, вступившего в силу **с 13.08.2015**) дано понятие: **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.

Изучив документацию об аукционе, размещенную на официальном сайте 23.05.2016, а также документацию об электронном аукционе с изменениями, размещенными на официальном сайте 25.05.2016 Комиссия установила, что понятие «участник закупки», которое содержится в абзаце втором документации об электронном аукционе, не соответствует требованиям пункта 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ).

4.3. В соответствии с пунктом 8 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должен содержаться размер 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 силу части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе **наряду с информацией, указанной в извещении** о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, предусмотренную пунктами 1-12 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Комиссия установила, что в извещении о проведении электронного аукциона, а также в документации об электронном аукционе **отсутствует информация** о том, что банковское сопровождение договора **не требуется.**

Учитывая изложенное, Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 8 статьи 42 и части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

4.4. На основании части 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.

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.

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 силу пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, **требования к обеспечению исполнения контракта.**

Согласно части 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

В силу части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе **исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона**, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

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.

В соответствии с частью 8.2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе дополнительные [требования](#) к банковской гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, [порядок](#) ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, [порядок](#) формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, [форма](#) требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии **устанавливаются Правительством Российской Федерации**.

Дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона о контрактной системе, установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005).

Условия к обеспечению исполнения договора установлены заказчиком в разделе 23 «Размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения договора» документации об электронном аукционе.

В частности данным разделом установлено: *«Исполнение договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) Федерального закона или внесением денежных средств на счет Заказчика»*.

Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 8 части 1 статьи 64

Федерального закона о контрактной системе, учитывая, что в документации об электронном аукционе фактически не установлены требования к обеспечению исполнения контракта, а лишь содержится ссылка на статью 45 Федерального закона о контрактной системе.

При этом следует отметить, что 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.

Более того, частью 8 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе установлено, что банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом, или в качестве обеспечения исполнения контракта, информация о ней и документы, предусмотренные [частью 9](#) настоящей статьи, **должны быть включены в реестр банковских гарантий**, размещенный в единой информационной системе, за исключением банковских гарантий, указанных в [части 8.1](#) настоящей статьи.

По мнению, Комиссии вышеуказанные требования к обеспечению исполнения контракта подлежат включению в документацию об электронном аукционе.

4.5. 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.

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как **существенные или необходимые для договоров данного вида**, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Частью 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, **проекте контракта**, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом **должно быть** установлено

требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Таким образом, условие об обеспечении исполнения контракта является существенным условием контракта.

В силу части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе 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.**

При этом изменение размера обеспечения исполнения контракта **на этапе заключения контракта** не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных статьей 34 и частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

При изучении документации об электронном аукционе Комиссией установлено, что в разделе 23 «Размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения договора» документации об электронном аукционе указано: «*Обеспечение исполнения договора установлено в размере: 5 % от начальной (максимальной) цены договора и составляет 2 851,67 руб.*».

В пункте 5.1.9 раздела 5 «Права и обязанности сторон» проекта договора указано: «*В целях обеспечения исполнения своих обязательств по настоящему договору предоставить Заказчику банковскую гарантию, выданную банком в соответствии с законодательством Российской Федерации, или внести на указанный Заказчиком счет денежные средства. Размер обеспечения исполнения договора составляет: **2 851,67 руб.***».

Таким образом, в проекте договора был установлен размер обеспечения договора в размере 5% от начальной (максимальной) цены договора.

Однако в соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, **контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).**

В силу части 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта

составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта **в размере, указанном в [части 1](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.**

Из приведенных норм следует, что при снижении начальной (максимальной) цены контракта (договора) в ходе проведения процедуры электронного аукциона на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, для заключения контракта участнику закупки необходимо представить по своему усмотрению либо обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, либо информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

Учитывая, что заказчиком в проекте договора установлен конкретный размер обеспечения исполнения договора в виде суммы, то в случае предоставления участником закупки обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, заказчику для заключения договора необходимо будет внести изменение в существенное условие договора, что не предусмотрено нормами Федерального закона о контрактной системе.

Таким образом, в проекте договора **не предусмотрена возможность указания размера обеспечения исполнения договора**, в том числе с учетом требований статьи 37 настоящего Федерального закона, которая могла быть указана заказчиком в виде следующей формулировки: *«Размер обеспечения исполнения договора составляет ____рублей».*

На основании изложенного Комиссия считает действия заказчика по включению **в проект договора** конкретного размера обеспечения исполнения договора (суммы) неправомерными, нарушающими положения части 1 статьи 96, части 2 статьи 34, части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

4.6. Частью 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что пеня 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).

В пункте 8.5 проекта договора указано: *«Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного Договором,*

начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Договором срока исполнения обязательства, и устанавливается в размере определенном в порядке, установленном пунктом 6 постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, от цены Договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных Договором и фактически исполненных Поставщиком».

При этом в пунктах 6 – 8 Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, указано следующее:

«Пеня начисляется 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:

$$П = (Ц - В) \times С,$$

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.

7. Размер ставки определяется по формуле:

$$С = С_{ЦБ} \times ДП,$$

где:

- размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента К;

ДП - количество дней просрочки.

8. Коэффициент К определяется по формуле:

$$K = \Delta П / \Delta К \times 100 \%,$$

где:

$\Delta П$ - количество дней просрочки;

$\Delta К$ - срок исполнения обязательства по контракту (количество дней).

При K , равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При K , равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При K , равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени».

Необходимо отметить, что из буквального толкования положений статьи 34 Федерального закона о контрактной системе и Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, определения размера штрафа и пени следует вывод об обязательном указании в проекте контракта (договора) фиксированных сумм неустоек (штрафов, пеней) за ненадлежащее исполнение заказчиком, поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом (договором), и порядка их определения.

При таких обстоятельствах проект контракта (договора), который не содержит порядка определения пени за просрочку исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом (договором), противоречит части 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

Кроме того, следует отметить, что положения статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, определяющие обязательность включения не только условия об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (договором), но и закрепление размера штрафа в фиксированной сумме и порядка его определения, являются императивными нормами и не предполагают возможности для заказчика по своему усмотрению подменять такие условия ссылками на подзаконные нормативные акты.

Таким образом, включение в проект контракта (договора) ссылки на Правила, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, вместо установления формул и порядка расчета пени, указанных в [пунктах 6 – 8](#) Правил, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, не является надлежащим исполнением

обязанности заказчика по установлению в проекте контракта размеров неустойки, что, исходя из существующей арбитражной практики, может повлечь для заказчика негативные последствия в виде невозможности взыскания неустойки в случае ненадлежащего исполнения обязательств подрядчиком.

Комиссия отмечает, что нарушения, указанные в настоящем решении не могли повлиять на результаты электронного аукциона.

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 «ГОССНАБ» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница» при осуществлении закупки способом электронного аукциона на поставку автошин (извещение № 0352300152716000052).

2. Признать в действиях бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 и 8 части 1 статьи 64, частей 2 и 7 статьи 34, пункта 8 статьи 42, части 1 статьи 64, части 2 статьи 63, части 1 статьи 95, части 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница», оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/119-2016

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

31 мая 2016 г.

г.Омск

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

<...> - начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ГОССНАБ» на действия бюджетного учреждения

здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница» при осуществлении закупки способом электронного аукциона на поставку автошин (извещение № 0352300152716000052) (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 бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница» нарушение требований пункта 4 статьи 3, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 и 8 части 1 статьи 64, частей 2 и 7 статьи 34, пункта 8 статьи 42, части 1 статьи 64, части 2 статьи 63, части 1 статьи 95, части 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 31.05.2016 № 03-10.1/119-2016, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница» в срок до 27.06.2016 при направлении проекта контракта победителю электронного аукциона внести следующие изменения в контракт:

- из пункта 5.1.9 раздела 5 «Права и обязанности сторон» проекта контракта исключить указание конкретного размера обеспечения договора (2851,67 руб.);

- в пункт 8.5 раздела 8 «Ответственность сторон» проекта контракта включить формулы и порядок расчета пени, указанные в [пунктах 6 – 8](#) 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, утвержденных [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

2. Бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница» проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания **в срок до 28.06.2016 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

3. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» в срок **до 27.06.2016** обеспечить бюджетному учреждению здравоохранения Омской области «Одесская центральная районная больница» возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии <...>.

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.