

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

в присутствии:

представителя Министерства финансов Кировской области;

рассмотрев жалобу ИП,

УСТАНОВИЛА:

13.2018 г. в Кировское УФАС России поступила жалоба ИП (далее – Заявитель) на документацию аукциона в электронной форме на поставку серверного оборудования (номер извещения 0340200003318001121). Заказчик – Министерство финансов Кировской области.

Заявитель считает, что документация закупки не соответствует требованиям, установленным Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе), в обоснование чего приводит следующие доводы:

Пункты 2.4.4 – 2.4.6 проекта контракта не соответствуют ч.8 ст.30 Закона о контрактной системе;

Пункты 2.5., 2.6, 2.7.1 проекта контракта не соответствуют Закону о контрактной системе, поскольку Закон не содержит обязанности Поставщика согласовать с Заказчиком новые условия контракта (цену, сроки исполнения контракта, количество товара) в случае уменьшения Заказчиком ранее доведенных лимитов бюджетных обязательств, приводящего к невозможности исполнения Заказчиком обязательств по контракту;

Согласно п.3.3.2 проекта контракта, в случае если товары, поставляемые в рамках настоящего Контракта, произведены за пределами Российской Федерации, Поставщик обязуется документально подтвердить Заказчику, что товары выпущены в свободное обращение на территории Российской Федерации. Заявитель считает, что данных документов не существует;

Пункт 4.1 проекта контракта не соответствует Закону о контрактной системе, поскольку процедура подписания контракта разнесена во времени;

Пункт 4.5 проекта контракта не соответствует Закону о контрактной системе, поскольку заказчик обязывает поставщика подписывать акт сверки;

Обязанность поставщика по представлению (подписанию) акта об установке и тройке товара, установленная в пункте 5.1. проекта контракта не соответствует Закону о контрактной системе;

Пункт 5.3 проекта контракта не соответствует ст. 41 Закона о контрактной системе;

Пункт 5.4.6 проекта контракта не соответствует Закону о контрактной системе, поскольку устанавливает ненадлежащую обязанность поставщика.

В соответствии с ч. 1 ст. 106 Закона о контрактной системе Заявителю, Заказчику, уполномоченному учреждению направлено уведомление о дате и времени рассмотрения жалобы. Рассмотрение жалобы назначено на 26.03.2018 г.

Заявитель, извещенный надлежащим образом, явку не обеспечил.

Уполномоченное учреждение ходатайствовало о рассмотрении жалобы в отсутствие его представителя. В письменных пояснениях отметило, что проект контракта и техническое задание утверждаются Заказчиком, на Уполномоченное учреждение

ласно Закону о контрактной системе не возложено определение условий контракта. заседании комиссии Кировского УФАС России представитель Заказчика отметил, проект контракта составлен в соответствии с требованиями Закона о контрактной теме, просит признать жалобу необоснованной.

езультате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, рассмотрев представленные документы, а также заслушав пояснения Заказчика, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

12.2018 года на официальном сайте закупок - zakupki.gov.ru было размещено извещение №0340200003318001121 о проведении аукциона в электронной форме на поставку серверного оборудования. Начальная (максимальная) цена контракта (цена) – 3200000.00 руб. Окончание срока подачи заявок – 23.03.2018 года. ласно [Протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 13.2018 №0340200003318001121-1](#) на участие в электронном аукционе получено 9 заявок.

Относительно первого довода Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

ласно ч.8 ст. 30 Закона о контрактной системе в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или специально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона.

ласно п.1 подраздела «Ограничения и запреты» раздела «Преимущества и ограничения к участникам» извещения о проведении электронного аукциона к участию в исполнении поставщика (подрядчика, исполнителя) допускаются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Пункты 2.4.3 – 2.4.6 проекта контракта устанавливают следующее:

3. Расчет за поставленный и установленный товар осуществляется в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней со дня подписания Заказчиком товарной накладной (или акта сдачи-приемки) на данный товар и акта об установке и настройке, представленных Поставщиком счета (или счета-фактуры).

4. В случае, если при начислении Заказчиком Поставщику неустойки (штрафа, пени) или предъявления требования о возмещении убытков, Поставщик не исполнит свои обязательства по перечислению Заказчику сумм неустойки (штрафа, пени) и (или) убытков в размере, указанном в Претензионном письме, предусмотренном п. 7.7 настоящего Контракта, Заказчик вправе не производить оплату товара по настоящему контракту до уплаты Поставщиком начисленной и выставленной Заказчиком неустойки (штрафа, пени) и (или) до возмещения Поставщиком убытков, согласно предъявленным Заказчиком требованиям.

5. В случаях, если Поставщик исполнит свои обязательства по перечислению Заказчику сумм неустойки (штрафа, пени) и (или) убытков в размере, указанном в претензионном письме, предусмотренном п. 7.7 настоящего Контракта, оплата поставленного товара производится в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня поступления Заказчику от Поставщика денежных средств в счет уплаты в полном объеме, начисленной и выставленной Заказчиком неустойки (штрафа, пени) и (или) возмещения Поставщиком убытков, согласно предъявленным Заказчиком требованиям на основании подписанных Заказчиком товарных накладных и представленных Поставщиком счета (или счета-фактуры).

6. В случае, если Поставщик не исполнит свои обязательства по перечислению Заказчику сумм неустойки (штрафа, пени) и (или) убытков в размере, указанном в претензионном письме, предусмотренном п. 7.7 настоящего Контракта, Заказчик вправе не ранее 20 (двадцати) рабочих дней со дня истечения срока, установленного в претензионном письме для перечисления сумм неустойки (штрафа, пени) и (или) убытков, произвести оплату поставленных товаров Поставщику за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени) и (или) убытков, согласно претензионного письма, подписанных Заказчиком товарных накладных и представленных Поставщиком счета (или счета-фактуры).

ласно ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, если отсутствуют такие условия и требования - в соответствии с [обычаями](#) или иными иными предельно предъявляемыми требованиями.

Иным образом, срок оплаты, установленный ч.8 ст. 30 Закона о контрактной системе относится с надлежащим исполнением контракта.

1 условии надлежащего исполнения обязательств по государственному контракту учет за поставленный и установленный товар осуществляется в соответствии с п. 3. проекта контракта, который соответствует ч.8 ст. 30 Закона о контрактной системе.

Согласно ч.6 ст. 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Вместе с тем, ни положениями Закона о контрактной системе, ни Правилами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. №1042 не оспариван порядок взыскания неустоек (штрафов, пеней), подлежащих уплате неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Содержание пунктов 2.4.4–2.4.6 проекта контракта связано с ненадлежащим исполнением Поставщиком обязательств, описывают механизм урегулирования взаимоотношения сторон по государственному контракту при его ненадлежащем исполнении.

На основании вышеизложенного, Комиссия Кировского УФАС России считает п. 2.4.4.-5, проекта контракта не противоречащими требованиям Закона о контрактной системе.

Вход Заявителя не обоснован.

Относительно второго довода Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

Согласно пп.6 п.1. ч.1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случае, если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом.

Согласно п.6 ст. 161 БК РФ в случае уменьшения казенному учреждению как получателю бюджетных средств главным распорядителем (распорядителем) бюджетных средств ранее доведенных лимитов бюджетных обязательств, приводящего к невозможности исполнения казенным учреждением бюджетных обязательств, вытекающих из заключенных им государственных (муниципальных) контрактов, иных договоров, казенное учреждение должно обеспечить согласование в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд новых условий государственных (муниципальных) контрактов, в том числе по цене и (или) объемам их исполнения и (или) количеству (объему) товара (работы, услуги), иных договоров.

Пункты 2.5 – 2.7.1 проекта контракта устанавливают следующее:

В случае уменьшения Заказчику соответствующими государственными органами в установленном порядке ранее доведенных лимитов бюджетных обязательств, приводящего к невозможности исполнения Заказчиком обязательств по настоящему контракту, о чем Заказчик уведомляет в письменной форме Поставщика, Стороны обязаны согласовать в течение 15 рабочих дней с момента получения в соответствии с законодательством Российской Федерации новые условия настоящего Контракта, в том

ле цены и (или) сроков исполнения настоящего Контракта и (или) количества товара, предусмотренных настоящим Контрактом.

В случае, если при сокращении лимитов бюджетных обязательств между сторонами настоящего Контракта не достигнуто соглашение о снижении его цены безращения количества товаров и (или) об изменении сроков исполнения настоящего контракта, в срок, указанный в п. 2.5 настоящего Контракта, Стороны обязаны в течение 5 рабочих дней существенные условия настоящего Контракта в отношении сокращения количества товаров, в соответствии с «Методикой сокращения количества товаров, объемов работ или услуг при уменьшении цены контракта» утвержденной постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 090.

В случае, если Поставщик не исполнил обязательства, предусмотренные п. 2.5 и 4) п. 2.6 настоящего Контракта:

1. Заказчик не несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по оплате товара поставленного с момента получения поставщиком уведомления от Заказчика об уменьшении лимитов бюджетных обязательств, приводящих к невозможности исполнения Заказчиком обязательств по настоящему Контракту.

Поставляемые пункты проекта контракта устанавливают механизм реализации Заказчиком своей обязанности по обеспечению согласования существенных условий контракта, в случае уменьшения ранее доведенных до заказчика лимитов бюджетных обязательств в соответствии с пп.6 п.1, ч.1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

п. 2.7.1. направлен на защиту интересов заказчика при наступлении обстоятельств, предусмотренных пп.6 п.1, ч.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, в случае невозможности согласования существенных условий контракта между сторонами.

Основания вышеизложенного, довод Заявителя не обоснован.

Относительно третьего довода Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

Согласно п.3.3.2 проекта поставщик обязан доставить товар своим транспортом и за свой счет, а также представить все принадлежности и документы (техническую документацию), относящиеся к товару (сертификаты, декларации о соответствии, санитарно-эпидемиологические заключения и иные документы, обязательные для данного вида товара, подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации). В случае если товары, поставляемые в рамках настоящего Контракта, произведены за пределами Российской Федерации, поставщик обязуется документально подтвердить Заказчику, что товары выпущены в свободное обращение на территории Российской Федерации.

Согласно с ч.3 ст.14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, исходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, изготавливаемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

В извещении о проведении электронного аукциона Заказчиком установлено ограничение приказа Минэкономразвития России от 25.03.2014 № 155, а также установлено ограничение допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, исходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных нужд в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 26 сентября 2016 г. № 968.

Свободное обращение товаров, ввозимых в Российскую Федерацию определяется федеральным законом от 27.11.2010 года №311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации», который устанавливает требование о наличии соответствующих документов, подтверждающих, что поставляемый товар выпущен в свободное обращение на территории Российской Федерации.

Заказчиком не представлено доказательств, подтверждающих отсутствие возможности предоставления документов, предусмотренных п. 3.3.2 проекта контракта. Относительно четвертого довода Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

Согласно пункту 4.1 проекта контракта поставка, установка и настройка товара должна быть осуществлена в течение 56 дней со дня подписания настоящего Контракта сторонами.

соответствии с ч.6-8 ст.70 Закона о контрактной системе днем подписания и вступления контракта является день размещения заказчиком в единой информационной системе контракта, подписанного усиленной электронной подписью заказчика, имеющего право действовать от его имени.

Таким образом, п. 4.1 проекта контракта не противоречит ст. 70 Закона о контрактной системе.

Довод Заявителя не обоснован.

Относительно пятого довода Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

Пункт 4.5 проекта контракта, имеющий ссылку на п. 11.2, отсутствующий в проекте контракта, не имеет юридической силы, в связи с чем довод Заявителя не рассматривается.

Относительно шестого довода Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

Пункт 5.1 проекта контракта устанавливает, что поставщик в срок, указанный в разделе настоящего Контракта, при поставке товара должен передать Заказчику следующие документы на русском языке: товарные накладные (или акты сдачи-приемки товара); счет (или счет-фактуру); акт об установке и настройке.

Согласно п.1.21 Технической части (Аукционного задания) поставщик обязан выполнить пуско-наладочные работы (монтаж и коммутация оборудования; установку ОС и т.д.).

Таким образом, поставка товара, согласно проекту контракта предполагает помимо основной поставки, также пуско-наладочные работы, из чего вытекает, обязанность поставщика передать акт об установке и настройке.

Пункт 5.1 проекта контракта соответствует Технической части аукционной документации и не противоречит законодательству о контрактной системе.

Довод Заявителя не обоснован.

Относительно седьмого довода Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

Пункт 6 ст. 94 Закона о контрактной системе устанавливает, что по решению заказчика приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, в результате отдельного этапа исполнения контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек.

В этом Закон о контрактной системе не предусматривает требования к членам комиссии в части принадлежности к Заказчику, согласно Письму Министерства экономического развития РФ от 14 декабря 2016 г. N Д28и-3374 "О разъяснении федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ" Законом о контрактной системе не предусмотрены требования к лицам, включаемым в приемочную комиссию, а также ограничения на совмещение членами приемочной комиссии иных функций в рамках основной деятельности заказчика. Таким образом, формирование приемочной комиссии осуществляется заказчиком самостоятельно, членами ее могут быть в том числе контрактный управляющий, работники контрактной службы, члены комиссий по осуществлению закупок и иные лица относящиеся или не относящиеся к работникам заказчика, но обладающие соответствующими познаниями или заинтересованные в надлежащей приемке и экспертизе результатов исполнения контракта.

Согласно ч.3 ст.94 Закона о контрактной системе для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком

ими силами или к ее проведению могут привлекаться [эксперты](#), экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно п.3 ч.2 ст.41 Закона о контрактной системе к проведению экспертизы в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не могут быть допущены физические лица или юридические лица в случае, если заказчик или поставщик (подрядчик, исполнитель) прямо и (или) косвенно (через третье лицо) может оказывать влияние на результат проводимой такими лицом или лицами экспертизы.

В соответствии с п. 5.3 проекта контракта приемка осуществляется уполномоченным представителем Заказчика. Представители Поставщика вправе присутствовать при проведении приемки.

Заказчик вправе создать приемочную комиссию, состоящую из не менее пяти человек, для проверки соответствия товара требованиям, установленным настоящим контрактом. В состав приемочной комиссии могут быть включены представители участников закупки, участвовавших в процедуре определения поставщика, по итогам которой заключен настоящий Контракт, но не ставших победителями.

Проверка соответствия качества поставляемого товара требованиям, установленным настоящим Контрактом, может также осуществляться с привлечением экспертных организаций.

Таким образом, пункт 5.3 проекта контракта соответствует ч.6 ст.94 Закона о контрактной системе. Поскольку приемочная комиссия не является экспертом или экспертной организацией, положения ст. 41 Закона о контрактной системе не применяются к указанному пункту.

Довод Заявителя не обоснован.

Относительно восьмого довода Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

Согласно п. 5.4.6 проекта контракта в случае если Поставщик не согласен с предъявляемой Заказчиком претензией о некачественной поставке, установке и настройке, Поставщик обязан самостоятельно подтвердить качество товара путем заключения эксперта, экспертной организации и оригинал экспертного заключения представить Заказчику. Выбор эксперта, экспертной организации осуществляется Поставщиком и согласовывается с Заказчиком. Оплата услуг эксперта, экспертной организации, а также всех расходов, в том числе связанных с транспортировкой груза для экспертизы, осуществляется Поставщиком.

В пункте 5.4.6 проекта контракта не указано, какой нормой Закона о контрактной системе не соответствует описанный пункт.

Согласно ст. 94 Закона о контрактной системе в ст. 94 предусматривает обязанность Заказчика провести экспертизу для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом. При этом данная норма закона не устанавливает запрет на проведение экспертизы, а также порядок проведения такой экспертизы Поставщиком в случае несогласия с результатами экспертизы Заказчика. Таким образом, п.5.4.6 проекта контракта не противоречит положениям законодательства о контрактной системе.

По результатам внеплановой проверки Комиссия Кировского УФАС России установила следующее.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и отвечающей требованиям ст. 45 Закона о контрактной системе, 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.

Кроме того, в ходе исполнения контракта, в силу ч. 7 ст. 96 Закона о контрактной системе, поставщик вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с п. 6.5 проекта контракта в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по настоящему Контракту перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Поставщиком своих обязательств по настоящему Контракту, Поставщик обязуется в течение 10 (десяти) дней предоставить Заказчику иное (новое)

лежащее обеспечение исполнения обязательств по настоящему контракту в соответствии с условиями, которые указаны в настоящем разделе.

Смысла ст. 96 Закона о контрактной системе следует право заказчика на получение обеспечения исполнения контракта на стадии его заключения. Возможность требовать предоставления нового обеспечения на стадии исполнения контракта Законом не предусмотрена. Устанавливая требование о предоставлении нового обеспечения, заказчик возложил на поставщика обязанность, не предусмотренную положениями Закона, тем самым нарушив положения ч. 3, ч.7 ст. 96 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке сроков 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.

Дел 5 «Порядок сдачи и приемки товара» проекта контракта не содержит сроки приемки товара, что не соответствует ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Выявление выявленных нарушений возможно путем выдачи предписания.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 04.10.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия Кировского УФАС сии,

РЕШИЛА:

Признать необоснованной жалобу ИП на документацию аукциона в электронной форме на поставку серверного оборудования (номер извещения 0340200003318001121). По результатам внеплановой проверки признать в действиях Министерства финансов Кировской области нарушение ч.13 ст. 34, чч.3, 7 ст.96 Закона о контрактной системе.

Выдать предписание об устранении нарушений.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 ФЗ от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» обжалование может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента принятия.