

Решение
по делу №06/1975-17
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

16.06.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

Уполномоченного органа А. А. Галимова (директора МКУ «УМЗ»),

представители Заказчика, Заявителя на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя от 09.06.2017 № К0396 (вх. №2097/09 от 09.06.2017) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Ремонт улиц Виноградная, Щорса, Комсомольская муниципального образования Кировское сельское поселение Черноморского района республики Крым» (номер извещения 0875300016617000003) (далее — Аукцион), в соответствии со статьей 106 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), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчик в документации об Аукционе установил ненадлежащее требование о декларировании участником Аукциона сведений о том, что участник не является офшорной компанией.
2. Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлены требования к характеристикам отдельных материалов (битум, битумы нефтяные дорожные жидкие, асфальтобетонная смесь и асфальтобетон), используемых при выполнении работ по ремонту дорожного покрытия, которые, по мнению Заявителя, являются избыточными и ведут к ограничению круга потенциальных участников.
3. Заказчиком в документации об Аукционе неправомерно установлено ограничение возможности участие в Аукционе индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения.
4. Заказчиком в проекте контракта не предусмотрена возможность заключения контракта с физическим лицом, что нарушает требования Закона о контрактной системе.
5. В проекте контракта отсутствует обязательная информация о сроках приемки выполненных работ и оформления результатов такой приемки.
6. Заказчик в проекте контракта не установил надлежащее условие об ответственности Заказчика и подрядчика.
7. Заказчиком в проекте контракта не установлен срок окончания действия контракта.

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 13.06.2017 № 06/5894, направленное Заявителю, Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

На заседании Комиссии представитель Уполномоченного органа не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик, Уполномоченный орган действовали в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте — 26.05.2017;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта – 3 806 210,00 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 12.06.2017 08:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 12.06.2017, дата проведения Аукциона: 15.06.2017;

- на участие в аукционе подано 2 заявки, обе заявки допущены к участию в аукционе;

- при проведении аукциона предложения о цене контракта подавали 2 участника, снижение от начальной (максимальной) цены контракта составило 2,99%;

- по результатам проведения аукциона победителем аукциона признано ООО «КРЫМ-МАГИСТРАЛЬ» с предложенной ценой контракта 3 692 499,48 рублей.

1. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчик в документации об Аукционе установил ненадлежащее требование о декларировании участником Аукциона сведений о том, что участник не является офшорной компанией.

В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной систем, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Заказчиком в документации об Аукционе установлено следующие требование ко вторым частям заявок участников Аукциона: «...

13. Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе	
Заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей	
....	...
Вторая часть заявки должна содержать:	... 2) документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным <u>пунктом 1 части 1</u> , частью 1.1 и <u>частью 2 статьи 31</u> (при наличии таких требований) Федерального закона № 44-ФЗ, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника аукциона требованиям, установленным <u>пунктами 3 – 5, 7-10</u> части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ; ...

...» (цитата).

Учитывая приведенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком установлено ненадлежащее требование о предоставлении участником закупки во второй части заявки на участие в Аукционе документов декларация о соответствии участника аукциона требованиям, установленным пунктом 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, а именно: участник закупки не является офшорной компанией.

Данные действия Заказчика нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

2. По мнению Заявителя, Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлены требования к характеристикам отдельных материалов (битум, битумы нефтяные дорожные жидкие, асфальтобетонная смесь и асфальтобетон), используемых при выполнении работ по ремонту дорожного покрытия, которые, по мнению Заявителя, являются избыточными и ведут к ограничению круга потенциальных участников.

В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать

информацию, в том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкции по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе документов и информации, не допускается.

Пунктом 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать следующую информацию:

- согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

- согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документации об Аукционе предметом контракта является ремонт улиц муниципального образования Кировского сельского поселения Черноморского района Республики Крым, т.е. выполнение работ.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что 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 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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. 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», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными

требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлено следующее требование о соответствии товаров, используемых при выполнении работ: «...»

12.Требования к техническим (качественным) характеристикам товаров, используемых при выполнении работ:

№ п/п	Наименование товара (материала, оборудования)	Требования, установленные к функциональным, техническим, качественным характеристикам товара, входящего в объект закупки** (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться эквивалентность/соответствие)		Значения предлагаемые участником
		Наименование показателя, ед. изм. показателя	Значение показателя	
1	2	3	4	5
1	Битум
		Глубина проникания иглы при 25°С, мм*10 ⁻¹ , в пределах диапазона	61 - 90	
		Глубина проникания иглы при 0°С, мм*10 ⁻¹ , не менее	20	
		Температура размягчения по кольцу и шару, °С, не ниже	47	
		Растяжимость при 25°С, см, не менее	55	
		Растяжимость при 0°С, см, не менее	3,5	
		Температура хрупкости, °С, не выше	(-15)	
		Изменение температуры размягчения после прогрева, °С, не более	5	
		Индекс пенетрации, в пределах диапазона	(-1,0) - (1,0)	
	Оценка сцепления с минеральной частью по ГОСТ 12801-98	выдерживает		
2	Битумы нефтяные дорожные жидкие
		Условная вязкость по вискозиметру с отверстием 5 мм при 160 °С, с, в пределах диапазона	71-130	
3	Асфальтобетонная смесь и асфальтобетон
		Температура смеси при отгрузке, °С, в пределах диапазона	145-155	
		Температура смеси при укладке, °С, не менее	120	
	
		Испытание на сцепление битумов с поверхностью минеральной части	выдерживает	
		Остаточная пористость, %, в пределах диапазона	2,5 – 5,0	
	Пористость минеральной части, %, в	14 - 19		

	пределах диапазона		
	Предел прочности при сжатии, при температуре 50°С, МПа, не менее	1,2	
	Предел прочности при сжатии, при температуре 20°С, МПа, не менее	2,2	
	Предел прочности при сжатии, при температуре 0°С, МПа, не более	13	
	Водостойкость, не менее	0,8	
	Водостойкость при длительном водонасыщении, не менее	0,7	
	Сдвигоустойчивость по коэффициенту внутреннего трения, не менее	0,83	
	Сдвигоустойчивость по сцеплению при сдвиге при температуре 50°С, МПа, не менее	0,36	
	Трещиностойкость по пределу прочности на растяжение при расколе при температуре 0°С и скорости деформирования 50 мм/мин, МПа, в пределах диапазона	3,5 -7,0	
	Водонасыщение образцов из смесителя по объёму, %, в пределах диапазона	1,5 – 4	
	Водонасыщение по объёму для образцов из переформованных вырубков и кернов, %, в пределах диапазона	1 – 4	
	Водонасыщение по объёму для вырубков и кернов, %, не более	4,5	

...» (цитаты).

Учитывая, что Закон о контрактной системе не обязывает участника Аукциона в момент подачи заявки на участие в Аукционе иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации об Аукционе, вышеприведенные примеры подробного изложения в документации об Аукционе требований к описанию участниками Аукциона в заявке на участие в Аукционе путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения компонентов товара, показателей испытания товара, показателей, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Следовательно, действия Заказчика, установившего требование к описанию участниками Аукциона в заявке на участие в Аукционе путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения компонентов товара, показателей испытания товара, показателей, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, используемых при выполнении работ, нарушают часть 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Данные действия Заказчика нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях. Таким образом, довод Заявителя нашел свое подтверждение.

3. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком неправомерно установлено ограничение возможности участие в Аукционе индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.

В ходе заседания Комиссии, представитель Уполномоченного органа пояснил, что при условии признания победителем лица, не являющегося плательщиком НДС. В графе НДС указывается ноль и указывается основание, согласно которому НДС не оплачивается, а также пояснил, что счет – фактура — это платежный бухгалтерский документ, а не акт о принятии товара.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Согласно доводам жалобы, Заказчиком в проекте контракта не предусмотрена возможность заключения контракта с физическим лицом, что нарушает требования Закона о контрактной системе.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с требованиями частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам проведения аукциона заказчик заключает контракт с победителем аукциона путем внесения в проект контракта цены, предложенной победителем, и информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке участника-победителя, т. е. на стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком других положений проекта контракта, кроме указанных, по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, подлежат включению заказчиком

непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Комиссия, изучив проект контракта, не установила наличия в проекте контракта условия о том, что в случае если контракт будет заключен с физическим лицом, сумма, подлежащая уплате такому физическому лицу, уменьшается на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Данные действия Заказчика нарушают требования частей 1, 13 статьи 34, частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

5. По мнению Заявителя, проект контракта не содержит обязательной информации об условиях, порядке и сроках приемки выполненных работ.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с требованиями частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам проведения аукциона заказчик заключает контракт с победителем аукциона путем внесения в проект контракта цены, предложенной победителем, и информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке участника-победителя, т. е. на стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком других положений проекта контракта, кроме указанных, по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что в контракт включается обязательное условие 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.

Учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, условия 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, подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Заказчиком в проекте контракта установлено следующее: «...

5. ПОРЯДОК СДАЧИ И ПРИЕМКИ РАБОТ

5.1. Сдача результатов выполненных работ (этапа работ) Подрядчиком и принятие их Заказчиком осуществляется путем подписания сторонами акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) и акта сдачи-приемки выполненных работ (этапа работ) по контракту.

5.2. Заказчик, получивший письменное сообщение подрядчика о готовности к окончательной сдаче работ (отдельного этапа), в срок не позднее 5 рабочих дней приступает к приемке результатов выполненных работ (этапа работ), назначает проведение приемочной комиссии и обеспечивает участие в ней представителей сторон.

5.3. При обнаружении в ходе приемки отступлений, ухудшающих результат выполненных работ (этапа работ), или иных недостатков выполненных работ сторонами составляется акт, в котором фиксируется перечень дефектов (недоделок) и сроки их устранения подрядчиком. Подрядчик обязан устранить все обнаруженные недостатки своими силами и за свой счет в срок не более 15 (пятнадцати) календарных дней.

Акт сдачи-приемки выполненных работ (этапа работ) по контракту подписываются после устранения подрядчиком всех выявленных при приемке недостатков.

5.4. Работы считаются выполненными со дня подписания акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) и акта сдачи-приемки выполненных работ по контракту. Подрядчик передает заказчику три экземпляра исполнительной документации в течение 10 календарных дней с момента подписания акта сдачи-приемки выполненных работ по контракту.

5.5. В случае досрочного выполнения работ подрядчиком заказчик вправе досрочно принять и оплатить результат выполненных работ.

5.6. При приемке выполненной работы (ее результатов) заказчик обязан провести экспертизу для проверки выполненных подрядчиком работ, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Результаты такой экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

5.7. В случае установления по результатам экспертизы факта ненадлежащего качества выполненной работы (ее результатов) подрядчиком, последний должен компенсировать заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы расходы, по предъявлению заказчиком письменного требования и копии соответствующего заключения, других документов, подтверждающих затраты заказчика.

5.8. Результат выполненных работ переходит в собственность заказчика с момента подписания сторонами акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) и акта сдачи-приемки выполненных работ по контракту, после чего заказчик берет на себя риск его случайной гибели или повреждения.

5.9. Если в процессе исполнения обязательств Подрядчика по настоящему Контракту, Подрядчиком будет установлена невозможность реализации технического задания, получение неприемлемого результата Подрядчик приостанавливает выполнение работы и информирует в 3-хдневный срок об этом Заказчика с указанием причин.

5.10. Вопрос о прекращении работы, ее приостановки или внесении соответствующих изменений в техническое задание рассматривается Заказчиком и Подрядчиком не позднее 5-ти дней с даты получения Заказчиком соответствующей информации. Связанные с этим доработки производятся Подрядчиком за свой счет при условии, что они не выходят за пределы содержания работы в целом. Повторное предъявление и повторная приемка работ после проведения доработок осуществляется в порядке, установленном настоящим Контрактом.

...» (цитаты).

Данные действия Заказчика нарушают требования частей 1, 13 статьи 34, частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

6. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены тем, что Заказчик в проекте государственного контракта установил ненадлежащие размеры штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком, Подрядчиком обязательств, предусмотренных данным контрактом.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное

предложение не предусмотрены.

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

При этом частью 5 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования 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.

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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.

Правила 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, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063 (далее – Правила от 25.11.2013 №1063).

Таким образом, учитывая, что Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

На основании изложенного, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки (штрафа, пени) является включение в проект контракта пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 – 8 Правил от 25.11.2013 №1063. При этом включение в проект контракта ссылки на Правила от 25.11.2013 №1063 вместо установления вышеуказанных размеров пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

В разделе 8 «ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН» проекта контракта Заказчик указал следующие сведения о размерах штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту Заказчиком, Подрядчиком: «...

8.6. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств предусмотренных пунктом 6.19 контракта, Подрядчик обязуется уплатить штраф в размере 5 % цены контракта, что составляет _____ (_____) руб. 00 коп

...

8.8. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусматривается оплата штрафа в размере _____ (_____) руб. ____ коп. (____ % цены контракта).

...» (цитаты проекта контракта).

Согласно пункту 4 Правил от 25.11.2013 №1063 за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

- б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В соответствии с пунктом 5 Правил от 25.11.2013 №1063 за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Комиссия, изучив извещение о проведении Аукциона, документацию об Аукционе, проект контракта, учитывая то, что начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 806 210,00 рублей, приходит к выводу, что Заказчиком не установлен надлежащий размер штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту Заказчиком, Подрядчиком, в частности, если цена контракта по результатам Аукциона составляет от 3 миллионов рублей до 50 миллионов рублей.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в проекте контракта документации об Аукционе надлежащие требования о размере штрафа за ненадлежащее исполнение Заказчиком, Подрядчиком обязательств по контракту, нарушают требования части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, пункта 4, 5 Правил от 25.11.2013 №1063 и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

7. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком в проекте контракта не установлен срок окончания действия контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 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. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Указанная норма закреплена Заказчиком в информационной карте документации об Аукционе: «...

7. Обеспечение исполнения контракта	
	Устанавливается в размере 10 % начальной (максимальной) цены

<p>Размер обеспечения исполнения контракта:</p>	<p>контракта, что составляет 380 621,00 (триста восемьдесят тысяч шестьсот двадцать один) руб. 00 коп.</p>
<p>Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению исполнения контракта:</p>	<p>Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.</p> <p>Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Федеральным законом.</p> <p>В ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) 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.</p> <p>В случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, является государственное или муниципальное казенное учреждение, положения об обеспечении исполнения контракта к такому участнику не применяются.</p> <p>Порядок предоставления банковской гарантии устанавливается в соответствии параграфом 3 подраздела 6 раздела 1 настоящей Документации.</p> <p>В банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.</p>

...» (цитата), —

и разделе 3 «Обеспечение исполнения Контракта» проекта контракта (далее — проект контракта).

В силу части 1 статьи 2 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 Закона о контрактной системе и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закону о контрактной системе.

Пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Однако, в проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об Аукционе, срок действия контракта Заказчиком установлен следующим образом: «...

11. СРОК ДЕЙСТВИЯ КОНТРАКТА

11.1. Настоящий контракт вступает в силу с даты его подписания уполномоченными представителями сторон и действует до полного исполнения сторонами своих основных обязательств по контракту. В части расчетов - до

полного их завершения. В частности исполнения гарантийных обязательств в течении 36 месяцев с момента подписания Актов приема-передачи по форме КС-2.

...» (цитата проекта контракта).

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку Заказчиком изначально не установлен срок действия контракта.

Учитывая приведенное, действия Заказчик, не указавшего в проекте контракта срок действия контракта, что не позволяет участнику выбрать способ обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии, в силу того, что участнику закупки фактически не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, нарушают требования части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

На основании изложенного, руководствуясь частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.
2. Признать Заказчика нарушившим требования частей 1, 5, 13 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66, части 6 статьи 66, частей 1, 2 статьи 70, части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, пунктов 4, 5 Правил от 25.11.2013 № 1063.
3. Заказчику выдать предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.
4. Передать соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России материалы дела №06/1975-17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
5. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 13.06.2017 № 06/5894.

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

**Предписание
по делу №06/1975-17
об устранении нарушений законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок**

16.06.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

на основании решения Комиссии от 16.06.2017 по делу №06/1975-17 по итогам рассмотрения жалобы Заявителя 09.06.2017 № К0396 (вх. №2097/09 от 09.06.2017) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Ремонт улиц Виноградная, Щорса, Комсомольская муниципального образования Кировское сельское поселение Черноморского района республики Крым» (номер извещения 0875300016617000003) (далее — Аукцион), в соответствии с частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 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), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику при заключении муниципального контракта по результатам проведения Конкурса включить в муниципальный контракт соответствующие требования в соответствии с положениями законодательства

Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 16.06.2017 по делу №06/1975-17.

2. Заказчику в срок до 21.07.2017 исполнить настоящее предписание и предоставить в Крымское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде, а также по электронной почте: to82@fas.gov.ru.

3. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 13.06.2017 № 06/5894.

В соответствии с частью 23 статьи 99 Закона о контрактной системе контракт не может быть заключен до даты исполнения предписания об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Невыполнение в установленный срок предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.