

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛУЖСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

**Комиссии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных и муниципальных нужд Калужского УФАС
России**

г. Калуга
2018 года

«19» апреля

Резолютивная часть решения оглашена «16» апреля 2018 года.
В полном объеме решение изготовлено «19» апреля 2018 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных и муниципальных нужд Калужского УФАС
России в составе:

/...../ /...../

/...../ /...../

/...../ /...../

в присутствии до объявленного перерыва: представителей МП города
Обнинска Калужской области «Обнинское пассажирское
автотранспортное предприятие» /...../ (паспорт <...> доверенность), /
...../ (паспорт <...> доверенность), в отсутствие надлежащим образом
уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы представителя
ООО «Изидолг»,

в присутствии после объявленного перерыва: представителя МП города Обнинска Калужской области «Обнинское пассажирское автотранспортное предприятие» /...../ (паспорт <...> доверенность), в отсутствие надлежащим образом уведомленного о перерыве в рассмотрении жалобы представителя ООО «Изидолг»,

рассмотрев жалобу №72-03з/2018 ООО «Изидолг» по существу, **установила:**

09.04.2018г. в адрес Калужского УФАС России поступила жалоба ООО «Изидолг» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона (номер извещения на официальном сайте 0537300001118000011), предметом которого являются нефтепродукты.

ООО «Изидолг» полагает, что заказчик нарушил требования 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 от 05.04.2013 № 44-ФЗ) в части установления в аукционной документации требований, приводящих к ограничению количества участников аукциона.

Заказчиком – МП города Обнинска Калужской области «Обнинское пассажирское автотранспортное предприятие» (далее – МП ОПАТП) представлены пояснения по существу доводов жалобы ООО «Изидолг», в которых указано, что доводы названной жалобы являются необоснованными, а аукционная документация основана на положениях Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Изучив представленные документы, с учетом доводов сторон, руководствуясь Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, проведя внеплановую проверку в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

1. 26.03.2018 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru; далее также официальный сайт, ЕИС) опубликовано извещение № 0537300001118000011), предметом которого являются нефтепродукты (далее – Аукцион).

Начальная (максимальная) цена контракта, согласно извещению о проведении аукциона, составляет 3 860 427,00 рублей.

Срок окончания приема заявок на участие в Аукционе согласно извещению о проведении электронного Аукциона – 10.04.2018 09:00.

2. В соответствии с пунктами 1,2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать в том числе следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 указанного Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего

Федерального закона 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки также должен руководствоваться следующими правилами: использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-

ФЗ документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

3. Согласно доводам жалобы ООО «Изидолг», действия Заказчика в части установления срока на подачу заявок на участие в электронном аукционе являются недобросовестными и не соответствуют Федеральному закону от 05.04.2013 №44, поскольку не позволяют потенциальным участникам реализовать предоставленные законом права и возможности.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения жалобы, Комиссия Калужского УФАС России установила следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона размещено **26.03.2018 15:05**.

Дата и время окончания подачи заявок **10.04.2018 09:00**.

Начальная (максимальная) цена контракта **3 860 427,00 рублей**.

В соответствии с частью 3 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013г. 44-ФЗ в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Частью 1 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что 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, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе: **дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе**.

В соответствии с частью 7 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013г. 44-ФЗ участник электронного аукциона вправе подать заявку на участие в таком аукционе **в любое время с момента размещения извещения о его проведении до предусмотренных документацией о таком аукционе даты и времени окончания срока подачи на участие в таком аукционе заявок**.

В Информационной карте Документации об аукционе в электронной форме установлены дата и время окончания срока подачи заявок на участие в

электронном аукционе, а именно: «10» апреля 2018 г. до 9.00 часов (время московское).

Таким образом, Комиссия Калужского УФАС России обращает внимание Заявителя, что любой участник может подать заявку с момента размещения извещения до предусмотренных документацией о таком аукционе даты и времени окончания срока подачи заявок, а именно до «10» апреля 2018 г. до 9.00 часов.

Документальных доказательств, свидетельствующих о невозможности подачи заявителем жалобы заявки в установленные заказчиком сроки заявителем в материалы жалобы не представлено.

На основании вышеизложенного, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком не нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013г. 44-ФЗ.

4. Согласно доводу жалобы ООО «Изидолг» Заказчик указывает обязательное декларирование в заявке на участие свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства (СМП) или социально ориентированным некоммерческим организациям (СОНКО), при этом заказчик не устанавливает ограничение в отношении участников закупки.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией Калужского УФАС России установлено следующее.

Согласно пункту 3 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Пунктом 8 Информационной карты «Требования к содержанию и составу заявки» установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

- декларацию о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ (в соответствии с пунктом 24 информационной карты документации об аукционе).

Пунктом 24 Информационной карты Заказчиком определено:

Пункт 24.	Ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ (согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ) Не установлено
-----------	---

Пунктом 26 Информационной карты документации по проведению аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку ГСМ Заказчиком установлено:

<p>Пункт 26.</p>	<p>Преимущества, предоставляемые заказчиком:</p> <ul style="list-style-type: none">- учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы: Не предусмотрено.- организациям инвалидов: Не предусмотрено.- субъектам малого предпринимательства (СМП), социально ориентированным некоммерческим организациям (СОНКО) Участник размещения заказа должен соответствовать требованиям: ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»; ст. 2 Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ «О некоммерческих организациях». <p>Согласно ч. 3 ст. 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства (СМП) или социально ориентированным некоммерческим организациям (СОНКО) участник закупки обязан декларировать в заявке на участие.</p>
------------------	--

Согласно пояснениям представителя заказчика факт наличия в пункте 26 Информационной карты документации о закупке преимущества участникам СМП и СОНКО следует расценивать как техническую ошибку. Допущение технической ошибки так же подтверждает и указание в пункте 8 и п. 24 Информационной карте обжалуемой заявителем аукционной документации на отсутствие установления преимущества СМП и СОНКО.

Таким образом, с учетом доводов сторон, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода жалобы ООО «Изидолг» и о нарушении заказчиком – МП ОПАТП при утверждении аукционной документации (номер извещения на официальном сайте № 0537300001118000011) статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

5 . Согласно доводу жалобы ООО «Изидолг» Заказчик установил в документации об электронном аукционе ограничения, в части пунктов 2,9; 5,7; 5.7.1; 5.7.2, 5.7.3, 5.7.4; 5.7.5 проекта контракта, возможности участия Индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему, не являющихся плательщиками НДС.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией Калужского УФАС России установлено следующее.

В части II Проекта контракта (договора) Заказчиком установлены:

- в разделе Предмет контракта в пункте 2.9 «Расчет за поставленные по настоящему контракту товары производится Заказчиком не позднее 15 дней на основании документов, предусмотренных пунктом 5.7. настоящего контракта и подтверждающих выполнение поставки»;

- в разделе Порядок сдачи- приемки товара в пунктах 5.7. «Непосредственно по завершении приемки товара (или в момент поставки) Поставщик передает Заказчику оригиналы следующих документов:

5.7.1. Подписанный Поставщиком Акт сдачи-приемки товара в двух экземплярах;

5.7.2. Счет на оплату товара;

5.7.3. Счет-фактура;

5.7.4. Товарная (товарно-транспортная) накладная».

В силу части 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.

В соответствии с частью 1 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со [статьей 69](#) настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В соответствии с частью 4 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

Согласно пояснениям представителя Заказчика проект контракта является неотъемлемой частью документации. Перечисление в проекте контракта наименование «закрывающих» контракт документов не является существенным условием контракта. Из вышеперечисленных пунктов проекта контракта не следует запрет на участие в обжалуемой закупке ИП и организаций, применяемых УСН.

Таким образом, с учетом доводов сторон, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода жалобы ООО «Изидолг».

6. Согласно доводу жалобы ООО «Изидолг» Заказчиком нарушены части 4, 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе – неверно установлены размеры штрафов и пеней.

В ходе рассмотрения жалобы, Комиссия Калужского УФАС России установила следующее.

Согласно части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно части 5 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня 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.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042 "Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063" установлены правила порядка определения в контракте:

размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств,

предусмотренных контрактом;

размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом;

размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения указанного обязательства (далее соответственно - штраф, пеня).

В соответствии с пунктами 3 и 9 Правил установлены различные размеры штрафа в зависимости от цены Контракта.

Вместе с тем, в пунктах 6.4, 6.7 разделе 6 Ответственность сторон Проекта контракта (договора) Заказчиком установлено:

- За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, Заказчик уплачивает Поставщику штрафа в размере 1000 (одна тысяча) рублей 00 копеек.

- За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, Поставщик выплачивает Заказчику штраф в размере _____ (_____) руб. __ копейки.

Начальная максимальная цена контракта в аукционной документации составляет 3 860 427,00 рублей

Таким образом, в Проекте контракта (договора) документации об Аукционе за ненадлежащее исполнение заказчиком и подрядчиком обязательств отсутствуют возможные значения размеров штрафов для каждого порогового значения цены контракта, что противоречит самому принципу Аукциона.

На основании вышеизложенного, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу, что не установление Заказчиком штрафных санкций в Проекте контракта (договора), согласно Правил, утвержденных Постановлениям Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042, нарушает требования статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, в связи с чем, вышеуказанный довод жалобы ООО «Изидолг» является обоснованным.

В связи с тем, что допущенные заказчиком нарушения при утверждении аукционной документации не повлияли на проведение торгов и возможность подачи заявок на участие в соответствующих торгах, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания заказчику при заключении контракта включить в проект контракта все

возможные значения размеров штрафов для каждого порогового значения цены контракта в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042.

С учетом всех изложенных обстоятельств, установленных в ходе рассмотрения жалобы, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссия Калужского УФАС России **решила:**

1. Признать жалобу ООО «Изидолг» **частично обоснованной.**
2. Признать действия заказчика – МП города Обнинска Калужской области «Обнинское пассажирское автотранспортное предприятие» при утверждении аукционной документации электронного аукциона №0537300001118000011, предметом которого являются нефтепродукты, нарушающими требования статьи 8, 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.
3. Выдать заказчику – МП города Обнинска Калужской области «Обнинское пассажирское автотранспортное предприятие» предписание о необходимости при заключении контракта включить в проект контракта все возможные значения размеров штрафов для каждого порогового значения цены контракта в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

/...../

/...../

/...../

/...../

/...../

/...../

/...../

/...../

/...../

