

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА –1748/2018 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

09 октября 2018 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Транс Логистик» (далее – Заявитель) на действия Межрайонной ИФНС №10 по КК при проведении электронного аукциона: «Капитальный ремонт объекта «Административное здание Межрайонной ИФНС России № 10 по Краснодарскому краю, расположенное по адресу: г. Тимашевск, ул. Ленина, д. 171» (извещение №0118100011018000019) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель считает, что аукционная документация составлена с нарушением требований Закона о контрактной системе: в нарушение ст.33 Закона о контрактной системе Заказчиком установлены требования к гипсовым вяжущим, гвоздям, втулкам, дюбелям, затирке, извести, шпатлевке, клею. Заказчиком в «Проекте контракта» установлено право в безакцептном порядке уменьшать цену контракта, на уплату начисленных неустойки и (или) штрафов. Заказчиком неправомерно установлено в проекте контракта условие о предоставлении поставщиком финансового отчета о понесенных расходах и подтверждающих эти затраты копий первичных бухгалтерских

документов.

На рассмотрение представителями Заказчика представлена документация электронного аукциона, извещение о проведении электронного аукциона, письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – Межрайонной ИФНС №10 по КК проводился электронный аукцион: «Капитальный ремонт объекта «Административное здание Межрайонной ИФНС России № 10 по Краснодарскому краю, расположенное по адресу: г. Тимашевск, ул. Ленина, д. 171» (извещение №0118100011018000019).

Начальная (максимальная) цена контракта – 22 463 200,00 руб.

В соответствии с ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

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

На основании п.1), п.2) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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 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;

2) 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.

Согласно ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с п.2) ч.1 ст.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](#) 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.

В соответствии с п.2 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

Документация электронного аукциона содержит Приложение к описанию

объекта закупки, где Заказчиком в Сведениях о товарах (материалах) используемых при выполнении работ установлены требования к функциональным параметрам товара (материала), по которым будет устанавливаться соответствие потребностям заказчика.

В жалобе перечислены материалы, используемые при выполнении работ, при этом не указаны конкретные положения в Приложении к описанию объекта закупки и Инструкции, которые не позволили сформировать конкретное предложение.

Согласно ч.3 ст.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..

Требования к техническим и (или) качественным характеристикам товаров (материалов), используемых при выполнении работ, не являются требованием, производственных мощностей, не являются требованием к технологическому оборудованию, не являются требованием к трудовым или финансовым ресурсам участника. Таким образом, требования к товарам (материала), используемым при выполнении работ не противоречат ограничениям ч.3 ст.33 Закона о контрактной системе.

Заказчиком были сформированы параметры в отношении установленного товара согласно данным сметной документации и ресурсной части сметы. Показатели являются общими для всего выпускаемого товара и не зависят от конкретной партии товара, такие характеристики заблаговременно обозначаются производителем и не требуют проведения испытаний.

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно ч.1 ст.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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

Частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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 Разделе 10 «Проект контракта» Заказчиком установлено:

- п.7.8 *Заказчик при оплате выполненных работ по настоящему Контракту **вправе удержать сумму неустойки** (штрафа, пени) с суммы, предназначенной для оплаты выполненных работ. Сумма неустойки (штрафа, пени) засчитывается в счет исполнения обязательств Заказчика по оплате Подрядчику стоимости выполненных работ. При этом исполнение обязательства Подрядчика по перечислению неустойки (штрафа, пени) в установленном порядке в федеральный бюджет Российской Федерации возлагается на Заказчика»;*

- п.7.9 *В случае, если по какой-либо причине Заказчик не удержит неустойку (штраф, пеню) при оплате выполненных работ, Подрядчик обязан оплатить в установленном порядке сумму неустойки (штрафа, пени) в федеральный бюджет по первому требованию Заказчика.*

Установленные требования противоречат ч.1, ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе и п.2.3 указанного контракта, где установлено что «**Цена Контракта**

является твердой и определяется на весь срок исполнения настоящего Контракта, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации».

В соответствии с ч.4, ч.5 ст.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.

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 ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Таким образом, Заказчиком в «Проекте контракта» неправомерно установлено право в безакцептном порядке уменьшать цену контракта, на уплату начисленных неустойки и (или) штрафов.

Заявитель указывает, что Заказчиком в «Проекте контракта» неправомерно установлено: **«п.2.4.1 *Оплата по настоящему контракту производится Заказчиком за фактически выполненные работы (отдельные виды работ) в не позднее 15 (пятнадцати) рабочих дней, с момента подписания: Акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), Справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), счета и счета-фактуры оформленных в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации».***

Согласно п.4.12 «Проекта контракта» **в срок, не превышающий 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты завершения этапа работ (Приложение №6), Подрядчик передает Заказчику результат выполненных работ с приложением следующих документов:** подписанные уполномоченным лицом Подрядчика акт сдачи-приемки выполненных работ (форма №КС-2), справку о стоимости выполненных работ (форма №КС-3), счет и **счет – фактура**.

В соответствии с ч.1 ст.101 Закона о контрактной системе Заказчик обязан осуществлять контроль за исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта в соответствии с законодательством

Российской Федерации.

Согласно ч.1 ст.748 Гражданского кодекса РФ Заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Заказчиком в аукционной документации и в «Проекте контракта» не установлены требования к форме предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) финансового отчета о понесенных расходах и подтверждающих эти затраты копий первичных бухгалтерских документов включая финансовую деятельность подрядчика.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Транс Логистик» обоснованной в части нарушения ч.3 ст.7, ч.1, ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях Заказчика – Межрайонной ИФНС №10 по КК нарушение ч.3 ст.7, ч.1, ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику – Межрайонной ИФНС №10 по КК выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Отменить приостановление определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение №0118100011018000019).
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 611

по делу №ЭА-1748/2018 о нарушении

законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

09 октября 2018 года

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия)

на основании своего решения от 09.10.2018г. по делу №ЭА-1748/2018 принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Транс Логистик» на действия Межрайонной ИФНС №10 по КК при проведении электронного аукциона: «Капитальный ремонт объекта «Административное здание Межрайонной ИФНС России № 10 по Краснодарскому краю, расположенное по адресу: г. Тимашевск, ул. Ленина, д. 171» (извещение №0118100011018000019) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.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) предписывает:

1. Заказчику - Межрайонной ИФНС №10 по КК устранить нарушение ч.3 ст.7, ч.1, ч.2 ст.34 Закона о контрактной системе: при направлении победителю Проекта контракта исключить п.7.8, 7.9 контракта с учетом решения от 09.10.2018г. по делу №ЭА-1748/2018г. Осуществить дальнейшие процедуры по заключению контракта в соответствии с Законом о контрактной системе и документации.
2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 10-ти рабочих дней со дня его размещения в ЕИС.
3. В срок до 31.10.2018г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч.25 ст.99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.