

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 06-04/17-23

28 февраля 2017 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области, Калитина Наталия Александровна, действующая на основании статьи 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении должностного лица — Военного комиссара Мурманской области <...>,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области проведена внеплановая проверка соблюдения Федеральным казенным учреждением «Военный комиссариат Мурманской области» требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) при проведении Электронных аукционов:

- «Фрахтование автотранспортных средств по Заказу», реестровый номер закупки 0349100003116000030;

- «Фрахтование автотранспортных средств по Заказу», реестровый номер закупки 0349100003116000031.

По результатам внеплановой проверки Федеральное казенное учреждение «Военный комиссариат Мурманской области» признано нарушившим пункт 1 части 1 статьи 31, часть 5 и 8 статьи 34, часть 2 статьи 45, пункт 6 части 5 статьи 63, пункт 11 части 1 статьи 64, часть 3 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ Электронных аукционов.

Извещения о проведении Электронных аукционов и документации об Электронных аукционах размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru (далее по тексту – официальный сайт ЕИС) 29.02.2016 года.

Организация, осуществляющая закупку: Федеральное казенное учреждение «Военный комиссариат Мурманской области».

Наименование объекта закупок: Фрахтование автотранспортных средств по Заказу.

Порядок определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путём проведения аукционов регламентирован параграфом 2 Закона о контрактной системе.

Содержание документации об электронном аукционе устанавливается статьёй 64 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Требования к участникам закупки регламентированы статьёй 31 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: участник закупки не является оффшорной компанией.

Требования, предъявляемые к участникам торгов, установлены в пункте 15 документаций: соответствие единым требованиям, указанным в части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе (подпункт 1).

При этом в пункте 16 документаций Заказчиком определены требования к содержанию, составу заявки на участие в торгах.

Так в подпункте 2 пункта 16 документаций указано, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона « 44-ФЗ «О контрактной системе...», или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ.

Как усматривается из совокупного содержания всей документации, Заказчиком не установлено соответствие участника закупки именно требованию пункта 10 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

В документациях и извещениях о проведении торгов, размещённых на официальном сайте ЕИС, не указано, что участники закупок не должны являться оффшорной компанией.

Более того, необходимым отметить, что для установления требований к участникам закупки, предусмотренных частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе одного лишь указания на данную статью в документации недостаточно.

Участник закупки, принимая участие, в первую очередь руководствуется непосредственно документацией о закупке, которая должна быть доступна и понятна участнику.

Статья 7 Закона о контрактной системе закрепляет принципы открытости и прозрачности закупки.

Частью 3 статьи 7 Закона о контрактной системе установлено, что информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Из смысла формулировок, содержащихся в Законе о контрактной системе, усматривается, что документация по закупке должна разрабатываться индивидуально и соотноситься с объектом закупки, быть полной и понятной любому лицу, заинтересованному в закупке.

Подпункт 1 пункта 15 документаций содержит общую фразу и не устанавливает конкретных требований к участнику, соотносящихся с объектом закупки. А требования к содержанию второй части заявки в подпункте 2 пункта 16 документаций указывают о необходимости декларировать о соответствии только пунктам 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Отсутствие в документациях о торгах указания на конкретные требования к участникам закупок вводит участников торгов в заблуждение и не позволяет определить соответствие или несоответствие требованиям.

Из указанных обстоятельств можно сделать вывод об отсутствии в документации указание на то, что участник закупки не должен являться оффшорной компанией.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

При осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки (пункт 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Согласно Указу Президента Российской Федерации № 583 от 28.11.2015 «О мерах по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации и защите граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и о применении специальных экономических мер в отношении Турецкой Республики» (далее – Указ № 583) в целях защиты национальной безопасности и национальных интересов Российской Федерации, защиты граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий и в соответствии с федеральными законами от 30 декабря 2006 г. № 281-ФЗ «О специальных экономических мерах» и от 28 декабря 2010 г. № 390-ФЗ «О безопасности» Правительство Российской Федерации должно утвердить прилагаемый перечень отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемыми гражданами Турецкой Республики и (или)

организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено с 1 января 2016 года (далее - Перечень).

Данный перечень утверждён Постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 № 1457 «О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, запрещено». (далее – Постановление №1457).

В указанный Перечень включены, в том числе, работы и услуги, выполняемые для обеспечения государственных и муниципальных нужд (пункт 5 Перечня).

Таким образом, в случае если Постановлением № 1457 установлены обязательные требования к лицам, осуществляющим выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, заказчик обязан установить такие требования к участникам закупки.

Аналогичной позиции придерживается и Министерство экономического развития Российской Федерации в письме от 17 февраля 2016 г. № Д28и-353.

В извещениях о проведении торгов, размещённых на официальном сайте ЕИС, отсутствует запрет на выполнение работ на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики.

Как было указано ранее, в соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Требования, предъявляемые к участникам торгов, установлены в пункте 15 документов: соответствие единым требованиям, указанным в части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе (подпункт 1).

При этом в документах отсутствует запрет на выполнение работ на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики.

Утверждение Заказчика о том, что данный запрет должен был быть установлен в соответствии с пунктом 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, антимонопольный орган считает неверным.

В соответствии с пунктом 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона указываются, в том числе, условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

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

В свою очередь Постановлением № 1457 принято во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 28 ноября 2015 г. № 583.

Данными указом и постановлением предусматривается запрет на выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Российской Федерации в целях защиты национальной безопасности и национальных интересов Российской Федерации, защиты граждан Российской Федерации от преступных и иных противоправных действий со стороны Турецкой Республики.

Таким образом, статья 14 Закона о контрактной системе предусматривает особенности применения национального режима в целях развития национальной экономики, Постановление № 1457 принято в целях защиты от преступных и иных противоправных действий со стороны Турецкой Республики. Более того в Постановлении № 1457 не указано, что она принята во исполнение статьи 14 Закона о контрактной системе.

Соответственно указание в извещении на запрет оказания услуг Турецкой Республикой осуществляется в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 и с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе, а не в соответствии с пунктом 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем необходимо отметить, что существуют позиции разъясняющие, что требование о соответствии участника закупки условиям, указанным в Постановлении № 1457, может быть установлено заказчиком на основании части 3 статьи 14 Закона о контрактной системе (Письмо Минэкономразвития России № 12589-ЕЕ/Д28и, ФАС России № АЦ/28993/16 от 28.04.2016).

При наличии различного подхода к пониманию данного вопроса Мурманское УФАС соглашается с тем, что применение заказчиком любых указанных положений Закона о контрактной системе при установлении требований к участникам закупки, предусмотренным Постановлением № 1457, является надлежащим исполнением указанного постановления.

Однако если заказчиком ни каким образом не указано в документации о таком запрете, то это является нарушением Закона о контрактной системе, и именно пункта 1 части 1 статьи 31 и части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона

разъяснений положений документации о таком аукционе.

Статьёй 65 Закона о контрактной системе определён порядок предоставления документации об электронном аукционе, разъяснений её положений и внесение в неё изменений.

Согласно части 2 статьи 65 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе должна быть доступна для ознакомления без взимания платы.

Любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику (часть 3 статьи 65 Закона о контрактной системе).

В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе (часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе).

Если запрос поступает позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок, то отвечать на такой запрос заказчик не должен. В случае, когда последний день срока поступления заказчику запроса приходится на выходной, датой окончания данного срока является следующий за ним рабочий день (Письмо Минэкономразвития России от 31.12.2014 № Д28и-2882).

Пункт 22 аукционных документов дублирует части 3 и 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

Часть 1 статьи 2 Закона о контрактной системе предусматривает, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Определение срока закреплено статьёй 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.

Следует еще раз отметить, что пункт 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе указывает, что документация должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления разъяснений.

Таким образом, в целях реализации права участника на обращение с запросом на разъяснения, Заказчик обязан в документации указать календарное время (число, месяц, год) события, в период которого участник вправе обратиться с запросом.

Однако в документах о торгах Заказчиком не указана конкретная дата начала и окончания срока (календарное время события) предоставления участникам торгов разъяснений положений аукционных документов, что может создать непонимание о сроке предоставления участникам торгов разъяснений положений аукционных документов.

Таким образом, не указание в документации о торгах конкретной даты начала и окончания срока (календарного время события) предоставления участникам Электронных аукционов разъяснений положений аукционных документов нарушают пункт 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

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.

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

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

В силу части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе 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). Пеня 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 трёхсотой 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, определённой в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, 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, определённой 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 (далее - Правила), утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063.

Ответственность сторон предусмотрена пунктом 6 проекта государственных контрактов.

Так, согласно абзацу 3 подпункта 6.1. проекта государственных контрактов штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Фрахтователем обязательств, предусмотренных государственными контрактами, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактами. Размер штрафа устанавливается контрактами в виде фиксированной суммы, определённой в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 года № 1063.

Согласно абзацу 3 подпункта 6.2 проекта государственных контрактов штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Фрахтовщиком обязательств, предусмотренных контрактами, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактами. Размер штрафа устанавливается государственными контрактами в виде фиксированной суммы, определённой в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 года № 1063.

Однако, учитывая императивное правило об обязательном включении в контракт условия об ответственности, а также, установленных правилах определения размера штрафа и то, что размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, включение в проект контракта только лишь ссылки на Постановление Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 года № 1063 вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, 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 устранению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 5 Правил;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах «а» - «г» пункта 4 Правил.

При этом подпункты «а» - «г» пунктов 4 и 5 Правил содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Кроме того, следует учесть, что включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления вышеуказанных размеров штрафа не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки.

При таких обстоятельствах Заказчик не указал в проекте контрактов размер штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком и подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с положениями части 5 и части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, а также Правилами.

Таким образом, Заказчик нарушил часть 5 и часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документации об электронном аукционе должна содержать информацию о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных

частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счёт, 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.

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом (часть 4 статьи 96 Закона о контрактной системе).

Условия банковской гарантии определены в статье 45 Закона о контрактной системе.

Так частью 2 статьи 45 Закона о контрактной системе установлено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 13 статьи 44 настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьёй 96 настоящего Федерального закона;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- 3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
- 4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счёт, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;
- 5) срок действия банковской гарантии с учётом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона;
- 6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;
- 7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием

для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьёй реестрах банковских гарантий;
- 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;
- 3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Совокупность перечисленных законоположений даёт основания сделать вывод о том, что в документации о торгах заказчиком должны быть установлены требования к содержанию банковской гарантии.

Антимонопольный орган считает, что участник закупки не обязан знать нормы Закона о контрактной системе. Учитывая, что участник закупки подаёт заявку, следуя требованиям документации о торгах, то отсылочный характер положений документации о торгах искажает четкость понимания участником закупки о том каким требованиям и чему должна соответствовать его заявка и что должно содержаться в тех документах, которые оформляет участник закупки для участия в торгах.

Таким образом, указание в документации о торгах ссылки на статью 45 Закона о контрактной системе нельзя рассматривать как соблюдение Заказчиком требования к определению содержания банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

Следовательно, Заказчик нарушил требования части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Нарушение пункта 1 части 1 статьи 31, части 5 и 8 статьи 34, части 2 статьи 45, пункта 6 части 5 статьи 63, пункта 11 части 1 статьи 64, части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, — влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Мурманск, ул. Буркова, 4.

Время совершения административного правонарушения: дата размещения

извещений о проведении электронных аукционов на официальном сайте — 29.02.2016.

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения): Военный комиссар Мурманской области <...>.

Объект административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Субъективная сторона административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Документации утверждены 29.02.2016 Военным комиссаром Мурманской области <...>.

Вина должностного лица заключается в том, что им, при утверждении аукционных документов не были соблюдены требования законодательства о контрактной системе.

На момент совершения правонарушения должностное лицо сознавало противоправный характер своих действий, так как знало, что Законом о контрактной системе установлены требования к проведению аукциона в электронной форме.

При указанных обстоятельствах в действиях должностного лица — Военного комиссара Мурманской области <...> содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

<...> о месте и времени рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом.

Дело рассмотрено в присутствии представителя лица привлекаемого к административной ответственности <...> (по доверенности).

Из существа представленных при составлении протокола пояснений следует, что документации о проведении электронных аукционов <...> не утверждались, так как это не требуется в соответствии с действующим законодательством.

Должностное лицо антимонопольного органа с данным утверждением не согласно по следующему основанию.

В силу части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в

электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путём размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нём, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке её оператором.

Необходимость разработки и утверждения документации об аукционе следует из положений вышеизложенной статьи, которой предусмотрена обязанность заказчика размещать такую документацию в единой информационной системе в сфере закупок при проведении аукциона.

В силу части 1 статьи 60 Закона о контрактной системе обмен информацией, связанной с получением аккредитации на электронных площадках и проведением электронного аукциона, между участником такого аукциона, заказчиком, оператором электронной площадки осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов.

Документы и информация, направляемые в форме электронных документов участником электронного аукциона, заказчиком, должны быть подписаны усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такого аукциона, заказчика (часть 2 статьи 60 Закона о контрактной системе).

Заказчик несёт ответственность за содержание документации и, следовательно, перед размещением её на сайте обязан её утверждать.

Перед размещением в единой информационной системе аукционная документация подписывается электронной цифровой подписью, следовательно, утверждается заказчиком, для последующего размещения. Не утвержденная, иными словами не подписанная аукционная документация не может быть размещена в единой информационной системе.

Отсутствие лица, утвердившего аукционную документацию, является нарушением.

Аукционная документация разрабатывается к каждому электронному аукциону индивидуально, с учётом требований Закона о контрактной системе и конкретных обстоятельств дела (объекта закупки, цены контракта, сроков подачи и рассмотрения заявки и т. д.). Поэтому типовая форма аукционной документации, которая не утверждается заказчиком это нарушение.

Ответ, данный Военным комиссариатом, о том, что документация ни кем не утверждается, является ненадлежащим, не может расцениваться как ответ на запрос, поскольку не содержит запрашиваемые сведения о лице, утвердившем аукционную документацию.

В соответствии со статьей 38 Закона о контрактной системе заказчики, совокупный годовой объём закупок которых превышает сто миллионов рублей, создают контрактные службы (при этом создание специального структурного подразделения не является обязательным) (часть 1 статьи 38 Закона о контрактной системе).

В случае, если совокупный годовой объём закупок заказчика не превышает сто

миллионов рублей и у заказчика отсутствует контрактная служба, заказчик назначает должностное лицо, ответственное за осуществление закупки или нескольких закупок, включая исполнение каждого контракта (далее - контрактный управляющий) (часть 2 статьи 38 Закона о контрактной системе).

Контрактная служба действует в соответствии с положением (регламентом), разработанным и утвержденным на основании типового положения (регламента), утвержденного федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок (часть 3 статьи 38 Закона о контрактной системе).

Контрактная служба, контрактный управляющий осуществляют помимо всего прочего следующие функции и полномочия: осуществляют подготовку и размещение в единой информационной системе извещений об осуществлении закупок, документации о закупках и проектов контрактов, подготовку и направление приглашений принять участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) закрытыми способами (пункт 3 части 4 статьи 38 Закона о контрактной системе).

Из анализа статьи 38 Закона о контрактной системе следует, что заказчик для осуществления закупок организует контрактную службу или назначает контрактного управляющего, деятельность которого осуществляется в соответствии с разработанным заказчиком положением (регламентом) и в обязанности которого входит помимо всего прочего подготовка и размещение в единой информационной системе извещений об осуществлении закупок, закупочных документов.

Закон о контрактной системе обязывает заказчиков организовывать свою закупочную деятельность на основе профессионализма, который заключается, в том числе, и в четком определении полномочий контрактного управляющего, либо каждого лица входящего в состав контрактной службы. Все полномочия лиц, осуществляющих закупочную деятельность в рамках Закона о контрактной системе, должны быть прописаны заказчиком в должностных регламентах, положении, либо в ином документе, определяющем организацию деятельности заказчика.

В случае если такая служба или управляющий в организации не установлены, положение (регламент) не утверждены, то это является нарушением Закона о контрактной системе и в таком случае ответственность за утверждение и размещение аукционной документации возлагается на руководителя организации. Следовательно, Военный комиссариат Мурманской области должен был по запросу антимонопольного органа представить либо информацию о контрактной службе (контрактном управляющем) и положение, регулирующее её деятельность либо информацию о военном комиссаре, приказ о его назначении на должность либо иной организационный документ, которым определён руководитель военного комиссариата, как должностное лицо заказчика.

Помимо вышеизложенного, необходимо обратить внимание на то, что частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных

законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи.

Следовательно, КоАП РФ предусмотрена ответственность за утверждение аукционной документации с нарушением требований Закона о контрактной системе. Таким образом, в понимании Закона о контрактной системе и установленной ответственности в КоАП РФ лица, не утверждающего документацию, быть не может.

Кроме того, от <...> поступили замечания на протокол об административном правонарушении по делу 06-04/17-23. Должностное лицо антимонопольного органа ознакомившись с ними, считает необходимым отметить следующее.

В протоколе допущена техническая ошибка в годе утверждения аукционных документов (на странице 11), однако по всему тексту протокола год указан верно (страницы 2, 11). Допущенная техническая ошибка ни как не повлияла на права лица, привлекаемого к административной ответственности.

При производстве по делу об административном правонарушении были всесторонне и полно изучены все обстоятельства дела, в частности было направлено два запроса в адрес Военного комиссариата Мурманской области с требованием предоставить информацию о лице, утвердившем аукционные документы, а также документы, подтверждающие полномочия данного лица на совершение указанных действий. Запрашиваемая информация предоставлена Военным комиссариатом не была. В этой связи к административной ответственности за утверждение документации привлекается руководитель организации — Военный комиссар Мурманской области <...>.

Обстоятельства, смягчающие или отягчающие административную ответственность не установлены.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом (статья 51 Конституции Российской Федерации).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.66, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – Военного комиссара Мурманской области <...> нарушившим пункт 1 части 1 статьи 31, часть 5 и 8 статьи 34, часть 2 статьи 45, пункт 6 части 5 статьи 63, пункт 11 части 1 статьи 64, часть 3 статьи 64 Федерального Закона №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при проведении электронных аукционов: «Фрахтование автотранспортных средств по Заказу»,

реестровый номер закупки: 0349100003116000030, «Фрахтование автотранспортных средств по Заказу», реестровый номер закупки: 0349100003116000031.

2. В соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях наложить на должностное лицо – Военного комиссара Мурманской области <...> административный штраф в размере 3 000 (три тысячи) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объёме.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с 04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001. Расчетный счет 40101810000000010005 в отделение Мурманск г. Мурманск. БИК 044705001.

Код ОКТМО 47 000 000. Код платежа 161 1 16 33010 01 6000 140 «Административные штрафы за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд РФ».

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя Мурманского УФАС России

Н.А. Калитина