

Решение № 03-10.1/163-2017

о признании жалобы необоснованной

04 июля 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«...». – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью НПО «НОВОТЕХ» (далее – заявитель, ООО НПО «НОВОТЕХ») на действия муниципального предприятия города Омска «Электрический транспорт» (далее – заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку запасных частей для троллейбуса ЗиУ (Реестровый номер "108390,00") (извещение № 0552600000117000018) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителей заказчика – «...»,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 5169э от 27.06.2017) жалоба заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-5085э от 28.06.2017) заказчиком были представлены (вх. № 5281 от 30.06.2017) возражения на доводы жалобы и материалы электронного аукциона, из которых следует, что 20.06.2017 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 2938104,30 руб.

Дата окончания срока подачи заявок была установлена 28.06.2017 в 09:00 час.

Согласно протоколу рассмотрения заявки единственного участника от 28.06.2017,

заявка с порядковым номером 1 - ООО «ЮНИОНТРАНС» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, аукцион признан несостоявшимся.

В соответствии с требованием Омского УФАС России (исх. № 03-5085э от 28.06.2017) определение поставщика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей заказчика, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе заявителя указано: *«Считаем, что при формировании технической части документации аукциона в электронной форме в главе 2 «НАИМЕНОВАНИЕ И ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ» «Заказчик» неправильно опубликовал перечень закупаемой продукции.*

Так, при формировании закупаемой продукции «Заказчик» указал следующие типы Товаров относящиеся к:

- электрике;*
- ходовой части;*
- тормозной системе;*
- деталям двигателя;*
- рулевому управлению;*
- резинотехническим изделиям.*

В соответствии с действующим законодательством «Заказчик» должен был сформировать и опубликовать данную процедуру по отдельным лотам, либо по отдельным аукционам, а не включать весь перечень необходимых запасных частей в один лот.

Более того, все заводы – изготовители запасных частей не смогут принимать участие в данном открытом аукционе, по той простой причине, что всех запрашиваемых позиций попросту нет в наличии в производстве. Товар «разногруппный» и его нужно «собирать» по стране из разных городов Российской Федерации и от различных производителей.

... Мы как производители запасных частей не можем учувствовать в данной процедуре».

Согласно статье 6 Федерального закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, **обеспечения конкуренции**, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В силу части 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального 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.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что **описание объекта закупки должно носить объективный характер**. 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 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.

Заказчиком представлены следующие возражения в отношении доводов жалобы:

«На Ваш запрос от 28.06.2017г. № 03-5085э по жалобе ООО НПО «Новотех» на наши действия при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку запасных частей для троллейбуса ЗиУ (извещение № 0552600000117000018) сообщаем следующее:

- весь товар, представленный в спецификации к документации относится к запасным частям троллейбуса ЗиУ и не является «разногруппным»;

- в Федеральном законе от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» нет ссылки на то, что при формировании группы товаров заказчик должен ориентироваться на возможность поставки товара только от производителя;

- объединение запасных частей в одну закупку обоснованно необходимостью оперативной их поставки и своевременным ремонтом изношенного подвижного состава».

Согласно части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются **документы, подтверждающие ее обоснованность**. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение указанной нормы Федерального закона о контрактной системе Обществом не представлено документальных подтверждений обоснованности вышеприведенного довода об ограничении количества участников закупки.

Вместе с тем стоит отметить, что все закупаемые товары технологически и функционально взаимосвязаны, поскольку предназначены только для ремонта троллейбуса ЗиУ.

При таких обстоятельствах Комиссия считает данный довод жалобы **необоснованным**.

3.2. В силу части 1 статьи 34 Федерального 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 соответствии с частью 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

На основании части 5 статьи 34 Федерального 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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья 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.

В соответствии с частью 7 указанной статьи пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом **в размере, определенном в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая** действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

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).

Комиссией установлено, что содержание пункта 7.3 раздела 7 «Проект договора на поставку» к документации об электронном аукционе (далее – проект договора) не соответствует требованиям пункта 5 Правил, которыми предусмотрено следующее.

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.

Помимо этого установлено, что содержание пункта 7.5 раздела 7 «Проект договора на поставку» к документации об электронном аукционе (далее – проект договора) не соответствует требованиям пунктов 6-8 Правил, которыми предусмотрено следующее:

«б. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени [ставки](#) рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле:

$$П = (Ц - В) \times С,$$

где:

Ц - цена контракта;

В - стоимость фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, определяемая на основании документа о приемке товаров, результатов выполнения работ, оказания услуг, в том числе отдельных этапов исполнения контрактов;

С - размер ставки.

7. Размер ставки определяется по формуле:

где:

- размер ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени, определяемый с учетом коэффициента К;

ДП - количество дней просрочки.

8. Коэффициент К определяется по формуле:

где:

ДП - количество дней просрочки;

ДК - срок исполнения обязательства по контракту (количество дней).

При К, равном 0 - 50 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,01 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 50 - 100 процентам, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,02 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

При К, равном 100 процентам и более, размер ставки определяется за каждый день просрочки и принимается равным 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени».

При таких обстоятельствах проект договора, который не содержит порядка определения размера штрафа и пени, противоречит требованиям частей 5 и 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

Кроме того, следует отметить, что положения статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, определяющие обязательность включения не только условия об

ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, но порядка определения размера пени, являются императивными нормами и не предполагают возможности для заказчика по своему усмотрению подменять такие условия ссылками на подзаконные нормативные акты.

Таким образом, включение в проект контракта (договора) ссылки на Правила вместо установления порядка определения размера пени, формул и расчета пени, указанных в [пунктах 4 - 8](#) Правил не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению в проекте контракта (договора) размеров неустоек (штрафов, пеней), что, исходя из существующей арбитражной практики, может повлечь для заказчика негативные последствия в виде невозможности взыскания неустоек в случае ненадлежащего исполнения обязательств подрядчиком.

3.3. В силу пункта 2 статьи 42 и части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки и документация об электронном аукционе, в том числе должны содержать информацию о месте и сроке поставки товара.

В извещении о проведении электронного аукциона в разделах «Место доставки товара, выполнения работы или оказания услуги» и «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» указано следующее:

«Место доставки товара, выполнения работы или оказания услуги – Российская Федерация, г. Омск, ул. Красный путь, 84.

Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг – декабрь 2017».

При этом в нарушение абзаца первой части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе содержит разночтения с вышеуказанными условиями извещения.

В соответствии с пунктами 5.8.2 и 5.8.3 документации об электронном аукционе:

«5.8.2 Сроки (периоды) поставки товара: Поставка товара осуществляется партиями по предварительному заказу заказчика во второй половине 2017 года.

5.8.3 Место доставки товара: склад транспортной компании в городе Омске».

Одновременно в пунктах 2.1 и 2.2 проекта договора, в силу части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, указано следующее:

«2.1. Место доставки товара – 644033, г. Омск, ул. Красный путь, 84.

2.2. Сроки (периоды) поставки товара – поставка товара осуществляется партиями в срок не более 10 календарных дней с момента подачи Муниципальным заказчиком заявки на партию товара согласно заявке Муниципального заказчика».

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и

пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью НПО «НОВОТЕХ» на действия муниципального предприятия города Омска «Электрический транспорт» осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку запасных частей для троллейбуса ЗиУ (Реестровый номер "108390,00") (извещение № 0552600000117000018).

2. Признать в действиях муниципального предприятия города Омска «Электрический транспорт» нарушение требований частей 5 и 7 статьи 34, абзаца первого части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать муниципальному предприятию города Омска «Электрический транспорт» и оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства в сфере закупок передать материалы электронного аукциона (извещение № 0550600000117000018) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/163-2017

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

04 июля 2017 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«...» – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью НПО «НОВОТЕХ» на действия муниципального предприятия города Омска «Электрический транспорт» при осуществлении закупки «Поставка запасных частей для троллейбуса ЗиУ (Реестровый номер "108390,00")» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0552600000117000018) (далее – электронный аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях Росреестра нарушение требований частей 5 и 7 статьи 31, части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 04.07.2017 № 03-10.1/163-2017, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

П Р Е Д П И С

1. Муниципальному предприятию города Омска «Электрический транспорт» **в срок до 20.07.2017** при направлении проекта договора победителю электронного аукциона включить в раздел 7 «Ответственность Сторон» проекта договора формулы и порядок расчета штрафа и пени, указанные в [пунктах 5 и 6 – 8](#) Правил 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, утвержденных [ПОСТАНОВЛЕНИЕМ](#) Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить муниципальному предприятию города Омска «Электрический транспорт» возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. Муниципальному предприятию города Омска «Электрический транспорт» **проинформировать** Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пунктах 1 настоящего предписания **в срок до 21.07.2017 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии «...»

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»