



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

20.07.2016 г. № 10268/05-02

На № _____ от _____

ООО «Метро»

452683, Республика Башкортостан,
г. Нефтекамск, ул. Ленина, д. 46
452680, Республика Башкортостан,
г. Нефтекамск, ул. Майская, д. 59 (почтовый
адрес)
8 (34783) 55589, 52512
tk-metro@mail.ru
fri-82@mail.ru

**Федеральное казенное учреждение «3 отряд
федеральной противопожарной службы
Государственной противопожарной службы
по Ярославской области (договорной)»**
150023, г. Ярославль, Московский проспект,
а/я 1163 (почтовый адрес)
8 (4852) 498059, 498081
ofp-3@yandex.ru

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

101000, г. Москва, Милютинский пер., д. 10,
стр. 4
8 (495) 787-29-98
ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/190Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 15 июля 2016 года
Решение изготовлено в полном объеме 20 июля 2016 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления Крюкова Т.В., члены Комиссии: ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок управления Лебедева С.Н., специалист-эксперт отдела контроля закупок управления Смирнова Т.А.,

с участием:

от заявителя – ООО «Метро» (далее – заявитель) – представителя не направили, о месте и времени рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом;

от заказчика – Федерального казенного учреждения «3 отряд федеральной противопожарной службы Государственной противопожарной службы по Ярославской области (договорной)» (далее – заказчик) – представитель по доверенности Пенкина Е.М.;

от оператора торговой площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее – оператор торговой площадки, торговая площадка) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Метро» на действия заказчика – Федерального казенного учреждения «3 отряд федеральной противопожарной службы Государственной противопожарной службы по Ярославской области (договорной)» – при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку вещевого имущества (извещение № 0371100010116000007) (далее – аукцион, электронный аукцион) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ контрактной системе в сфере закупок товаров,

007539

работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «Метро» на действия заказчика – Федерального казенного учреждения «3 отряд федеральной противопожарной службы Государственной противопожарной службы по Ярославской области (договорной)» – при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку вещевого имущества (извещение № 0371100010116000007).

По мнению заявителя, заказчиком нарушены права и законные интересы заявителя: ООО «Метро» нарушило требования статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в части предоставления обеспечения в превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, однако, ООО «Метро» данное нарушение, которое произошло по причине «элементарного человеческого фактора», а именно невнимательности специалистов тендерного отдела ООО «Метро», признает в полной мере.

В то же время, как следует из жалобы заявителя, информацию, подтверждающую добросовестность участника закупки ООО «Метро» предоставило в составе второй части заявки на участие в электронном аукционе № 0371100010116000007.

Таким образом, заявитель считает, что заказчик необоснованно отказался от заключения контракта, сформированного по итогам проведения электронного аукциона.

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание об устранении нарушений.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения по существу жалобы, в которых указал, что заказчиком правомерно не подписан проект контракта с победителем электронного аукциона, а ООО «Метро» признано уклонившимся от заключения контракта, просит признать жалобу необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Заказчиком – Федеральным казенным учреждением «3 отряд федеральной противопожарной службы Государственной противопожарной службы по Ярославской области (договорной)» – в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 31.05.2016 размещено извещение № 0371100010116000007 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку вещевого имущества вместе с аукционной документацией, неотъемлемой частью которой является проект государственного контракта. Начальная (максимальная) цена контракта – 481 857,60 руб. (четырееста восемьдесят одна тысяча восемьсот пятьдесят семь рублей шестьдесят копеек).

В соответствии с частью 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

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 (часть 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно частям 1-3 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 течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

В соответствии с частями 1-3 статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и

подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

Исходя из части 6 статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ обеспечение, указанное в частях 1 и 2 настоящей статьи, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Пунктом 20 Таблицы раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе установлено, что порядок предоставления обеспечения контракта определен пунктом 1.8 Документации об аукционе.

В соответствии с подпунктом 1.8.2 пункта 1.8 «Обеспечение исполнения контракта» раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе контракт заключается только после предоставления обеспечения исполнения контракта победителем аукциона в электронной форме или участником аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя аукциона от заключения контракта, безотзывной банковской гарантии или после передачи заказчику в залог денежных средств, в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации об аукционе в электронной форме (абзац 2).

Согласно подпунктам 1.8.3 и 1.8.4 пункта 1.8 «Обеспечение исполнения контракта» раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44.

Участник аукциона, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения государственного контракта в случае, если такой участник открытого аукциона в срок, предусмотренный ФЗ № 44 от 05.04.2013, не направил оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта.

В соответствии с протоколом № 0371100010116000007-2 подведения итогов электронного аукциона от 16.06.2016 победителем электронного аукциона был признан участник закупки – ООО «Метро» (порядковый номер заявки № 1). Цена контракта, предложенная победителем аукциона составила 340 404,91 руб. (триста сорок тысяч четыреста четыре рубля девяносто одна копейка).

Поскольку участником закупки – ООО «Метро» (порядковый номер заявки № 1) – начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 29,36% (то есть больше чем на 25% от начальной (максимальной) цены контракта), участник закупки, признанный победителем

такой закупки, должен предоставить обеспечение исполнения контракта в размере в полтора раза превышающем размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении электронного аукциона.

В соответствии с платежным поручением № 98 от 23.06.2016 участником закупки – ООО «Метро» (порядковый номер заявки № 1) – было предоставлено обеспечение исполнения контракта в размере 48 185,76 руб., что соответствует 10% от начальной (максимальной) цены контракта), в то время как в данном случае при снижении начальной (максимальной) цены контракта более чем на 25% размер обеспечения исполнения контракта должен составлять 72 278,64 руб.

В то же время участнику закупки, признанному победителем электронного аукциона, законодательством о закупках предоставлено право предоставить информацию, подтверждающую добросовестность участника закупки, к которой относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), вместо обеспечения исполнения контракта, превышающего в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении электронного аукциона.

В составе второй части заявки участником закупки – ООО «Метро» (порядковый номер заявки № 1) – были представлены дополнительные документы: Сертификат соответствия № ТС RU C-RU.АЯ36.В.00347 Серия RU № 0106866, подтверждающий соответствие продукции ООО «Метро» требованиям Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 019/2011 «О безопасности средств индивидуальной защиты» (срок действия 12.08.2014 по 11.08.2019); Декларация от 07.08.2014 ТС № RU Д-RU.АЯ36.В.01470 о соответствии продукции ООО «Метро» требованиям Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 019/2011 «О безопасности средств индивидуальной защиты», – которые, с точки зрения заявителя, являются подтверждением его добросовестности. Однако, с точки зрения законодательства о закупках, данные документы не являются информацией, подтверждающей добросовестность участника закупки. Иных документов, в частности информации из реестра контрактов об исполненных участником закупки контрактах, ООО «Метро» заказчику предоставлено не было.

Заказчиком 30.06.2016 был опубликован протокол закупочной комиссии об отказе в подписании контракта с ООО «Метро» по причине непредоставления победителем закупки в связи с понижением цены победителем аукциона на 29,36% при подписании государственного контракта информации о добросовестности или обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации об электронном аукционе.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия не усматривает нарушения законодательства о закупках в действиях заказчика по неподписанию государственного контракта с ООО «Метро».

В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией выявлены следующие нарушения законодательства о закупках в действиях заказчика.

Исходя из пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Статья 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ устанавливает как единые требования к участникам закупки, так и дополнительные.

Исходя из части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

3) непроведение ликвидации участника закупки – юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки – юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

7) отсутствие у участника закупки – физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, – участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и

детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

10) участник закупки не является офшорной компанией.

Неотъемлемым приложением к извещению о проведении электронного аукциона, сформированному посредством использования программных средств единой информационной системы, является документация об электронном аукционе, прикрепленная к данному извещению в разделе «Документы закупки».

Пунктом 14 Таблицы раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе установлено, что требования к участникам размещения заказа определены пунктом 1.2 Документации об аукционе.

В соответствии с подпунктом 1.2.2 пункта 1.2 «Требования к участникам закупки» раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе к участникам размещения заказа устанавливаются, в том числе следующие обязательные требования:

1.2.3.2. Участник закупки должен соответствовать следующим обязательным требованиям (Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, часть 1 статьи 31):

- требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом настоящего Аукциона;

- требованию о не проведении ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствии решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

- требованию о неприостановлении деятельности участника закупки в порядке, предусмотренном Кодексом РФ об административных правонарушениях, на день подачи заявки;

- требованию об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

- требованию об отсутствии у участника закупки – физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица – участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

- отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, – участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

1.2.3.3. Заказчик устанавливает дополнительные требования к участникам закупки:

- отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки.

Таким образом, в данном случае заказчик не установил в извещении и в документации об электронном аукционе требование к участникам закупки в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ и тем самым допустил нарушения **пункта 6 части 5 статьи 63, части 3 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

В соответствии с пунктом 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 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.

Пунктом 1 части 3 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлены требования к содержанию первой части заявки на участие в электронном аукционе: первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара

Пунктом 15 Таблицы раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе установлено, что требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе определены пунктом 1.6 Документации об аукционе.

Согласно подпункту 1.6.4 пункта 1.6 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе» раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей, в частности, первая часть

заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию (Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, часть 3 статьи 66):

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией.

Подписывая вышеназванный документ, участник тем самым выражает свое безоговорочное согласие на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, в том числе с установленными в документации параметрами качества, техническими характеристиками товара, его безопасностью, функциональными характеристиками (потребительскими свойствами) товара, упаковкой, сроками и условиями доставки, с иными сведениями о товаре. Кроме того, подписывая согласие, участник соглашается с обязательствами, накладываемыми на него государственным контрактом в случае победы на аукционе, в том числе с налагаемыми штрафными санкциями и иной ответственностью;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Таким образом, заказчик, не установив в документации об электронном аукционе конкретные требования к содержанию и составу первых частей заявок участников закупки на участие в такой закупке, допустил **нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

Исходя из 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.

Согласно части 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 6 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Частью 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что 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).

Исходя из пункта 6 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, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении 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» 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:

$$П = С_{ЦБ} \times ДП,$$

где:

$С_{ЦБ}$ – 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:

$$К = ДП : ДК \times 100\%,$$

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.

В пункте 5.3 раздела 5 «Ответственность сторон» проекта государственного контракта указано следующее:

«В случае просрочки исполнения Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет Поставщику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается в размере,

определенном в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063, 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».

Таким образом, заказчик, не указав в проекте государственного контракта формулу и порядок расчета пеней, начисляемых за каждый день просрочки исполнения поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, указанную в постановлении Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, допустил **нарушение части 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**.

Согласно пункту 8 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, размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Исходя из статьи 190 ГК РФ, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Из содержания данной нормы следует, что стороны могут определить срок действия банковской гарантии путем указания лишь на то событие, наступление которого не зависит от воли и действий сторон (если событие не обладает качеством неизбежности наступления, оно не может определять начало (окончание) течения срока, в том числе и срока действия контракта).

Пунктом 20 Таблицы раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе установлено, что порядок предоставления обеспечения контракта установлен пунктом 1.8 Документации об аукционе.

В подпункте 1.8.2 пункта 1.8 «Обеспечение исполнения контракта» раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе установлено, что срок действия безотзывной банковской гарантии, должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц (абзац 8).

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.

Частью 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ определено: исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Пунктом 7.1 раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта» проекта государственного контракта также установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц (абзац 3).

Согласно пункту 11.1 раздела 11 «Срок действия контракта» проекта государственного контракта срок окончания действия контракта установлен до полного исполнения сторонами своих обязательств по заключенному контракту.

Из анализа положений аукционной документации (пункта 8.2 раздела 1 «Общие условия» документации об электронном аукционе и пунктов 7.1 раздела 7 «Обеспечение исполнения контракта» и 11.1 раздела 11 «Срок действия контракта» проекта государственного контракта) следует, что заказчик устанавливает срок действия банковской гарантии в зависимости от истечения срока действия контракта, при этом окончание срока действия

контракта определяется событием – полным исполнением сторонами своих обязательств, которое, во-первых, может и не наступить, а, во-вторых, может наступить значительно позже установленных контрактом сроков поставки и оплаты товара, являющегося предметом контракта.

Соответственно, потенциальному участнику закупки, имеющему намерение принять участие в данном аукционе, при изучении аукционной документацией, в том числе, проекта контракта, не представляется возможным однозначно, четко установить срок действия обеспечения исполнения контракта, предоставляемого участником закупки в виде банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта (в свою очередь поставленного в зависимость от исполнения сторонами всех обязательств, которое может не произойти или произойти значительно позже установленных контрактом сроков поставки и оплаты товара, являющегося предметом контракта) не менее чем на один месяц.

Таким образом, заказчиком в документации об электронном аукционе требования к обеспечению исполнения контракта, в частности, к сроку действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, не установлены надлежащим образом (в соответствии с требованиями статьи 190 ГК РФ), что, соответственно, является **нарушением пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.**

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу ООО «Метро» на действия заказчика – Федерального казенного учреждения «3 отряд федеральной противопожарной службы Государственной противопожарной службы по Ярославской области (договорной)» – при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку вещевого имущества (извещение № 0371100010116000007) необоснованной;

2. Признать заказчика – Федеральное казенное учреждение «3 отряд федеральной противопожарной службы Государственной противопожарной службы по Ярославской области (договорной)» – нарушившим части 7 статьи 34, пункт 6 части 5 статьи 63, пункты 2 и 8 части 1, часть 3 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ;

3. Выдать заказчику – Федеральному казенному учреждению «3 отряд федеральной противопожарной службы Государственной противопожарной службы по Ярославской области (договорной)» – обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения законодательства о закупках.

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

Председатель Комиссии


Крюкова Т.В.

Члены Комиссии:


Лебедева С.Н.


Смирнова Т.А.