

Решение № 03-10.1/36-2016

о признании жалобы частично обоснованной

25 февраля 2016 г.

г. Омск

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

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу Общероссийского общественного движения «Народный фронт «За Россию» Региональное отделение в Омской области (далее - заявитель) на действия Главного управления региональной безопасности Омской области (далее также заказчик) при осуществлении закупки способом открытого конкурса на выполнение опытно-конструкторской работы и создание опытного образца систем аппаратно-программного комплекса технических средств «Безопасный город» (извещение № 0152200001815000017) (далее - открытый конкурс),

в присутствии представителей:

заявителя -<...>;

заказчика -<...>.

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе поступила жалоба заявителя (вх. № 1180 от 17.02.2016) на действия заказчика при осуществлении закупки в форме открытого конкурса.

По мнению заявителя, при осуществлении закупки заказчиком нарушены 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).

Кроме того, в жалобе Обществом указано, что обоснование начальной (максимальной) цены контракта не носит объективный характер, поскольку в данном обосновании не указано подробно о том, из чего состоит стоимость выполнения работ.

Комиссия отмечает, что в соответствии с [пунктом 1 части 3](#) статьи 99 Федерального закона о контрактной системе контроль в отношении обоснования начальной (максимальной) цены контракта не относится к полномочиям Омского УФАС России, в связи с чем, **данный довод заявителя не может быть рассмотрен Комиссией.**

Учитывая, что Главное управление региональной безопасности Омской области является заказчиком Омской области, то в части проверки обоснованности установления начальной (максимальной) цены контракта жалоба заявителя подлежит направлению по подведомственности в Главное управление финансового контроля Омской области для рассмотрения по существу.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-1051 от 19.02.2016) заказчиком были представлены материалы закупки, а также письменные возражения на жалобу заявителя (вх. № 1326 от 24.02.2016).

Из представленных материалов и информации следует, что 29.12.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) было размещено извещение о проведении открытого конкурса и конкурсная документация с начальной (максимальной) ценой государственного контракта 98969999 руб.

12.01.2016, 21.01.2016, 28.01.2016, 05.02.2016, 19.02.2016 были внесены изменения в извещение и в конкурсную документацию.

15.01.2016, 18.01.2016, 21.01.2016, 22.01.2016, 25.01.2016, 28.01.2016, 05.02.2016, 09.02.2016, 10.02.2016 и 19.02.2016 размещались разъяснения положений конкурсной документации.

Согласно извещению о проведении открытого конкурса дата и время окончания подачи заявок на участие в открытом конкурсе установлены 10.03.2016 в 11:00 час.

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

3.1. В жалобе заявителем указано на нарушение заказчиком положений статьи 34 Федерального закона о контрактной системе при указании в конкурсной документации и в проекте контракта цены в виде диапазона с формулировкой «не более».

В возражениях по данному доводу жалобы заявителя заказчиком указано следующее: «Согласно статье 54 Федерального закона о контрактной системе по

результатам конкурса контракт заключается с участником конкурса, признанным победителем, на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, и в конкурсной документации, в том числе контракт заключается по цене, указанной в заявке победителя.

При заключении контракта его цена не может превышать начальную (максимальную) цену контракта, указанную в извещении о проведении конкурса.

Вместе с тем график оплаты работ, указанный в проекте контракта, сформирован в соответствии с государственной программой Омской области "Снижение рисков и смягчение последствий чрезвычайных ситуаций, участие в обеспечении общественного правопорядка и общественной безопасности Омской области", утвержденной постановлением Правительства Омской области от 16 октября 2013 № 260-п и распоряжением Правительства Омской области от 25 ноября 2015 года № 197-рп "О заключении государственного контракта на выполнение опытно-конструкторской работы и создание опытного образца систем аппаратно-программного комплекса технических средств "Безопасный город" на срок, превышающий срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств".

Таким образом, указание цены контракта в проекте контракта до определения победителя открытого конкурса Федеральным законом о контрактной системе не предусмотрено».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд 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.

В силу пункта 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с извещением о проведении открытого конкурса № 0152200001815000017 предметом данной закупки является выполнение опытно-конструкторской работы и создание опытного образца систем аппаратно-программного комплекса технических средств «Безопасный город», соответственно, правоотношения сторон регулируются также главой 38 ГК РФ.

Статьей 778 ГК РФ установлено, что к государственным или муниципальным контрактам на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ для государственных или муниципальных нужд применяются правила [статей 763 - 768](#) настоящего Кодекса.

В силу пункта 1 статьи 766 ГК РФ государственный или **муниципальный контракт должен содержать условия** об объеме и **о стоимости подлежащей выполнению**

работы, сроках ее начала и окончания, **размере и порядке финансирования и оплаты работ**, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

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

В соответствии с частью 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие **о порядке и сроках оплаты** товара, **работы** или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Проанализировав положения извещения о проведении открытого конкурса, конкурсной документации, проекта контракта, в силу части 2 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе являющегося неотъемлемой частью конкурсной документации, Комиссия установила, что в пункте 5 «Форма, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг» конкурсной документации, а также в пункте 2.2 раздела 2 «Цена контракта и порядок расчета» проекта контракта установлено следующее условие о порядке оплаты работ:

«График оплаты работ:

*- в 2017 году по 31 декабря в размере **не более 12,26 %** (двенадцать целых двадцать шесть сотых процента) от цены контракта, указанной в пункте 2.1 настоящего контракта, а именно _____ рублей _____ копеек (цифрами и прописью) на основании подписанных Сторонами актов приема выполненных работ и выставленных Исполнителем счетов-фактур (счетов);*

*- в 2018 году по 31 декабря в размере **не более 20,44 %** (двадцать целых сорок четыре сотых процента) от цены контракта, указанной в пункте 2.1 настоящего контракта, а именно _____ рублей _____ копеек (цифрами и прописью) на основании подписанных Сторонами актов приема выполненных работ и выставленных Исполнителем счетов-фактур (счетов);*

*- в 2019 году по 31 декабря в размере **не более 37,1 %** (тридцать семь целых одна десятая процента) от цены контракта, указанной в пункте 2.1 настоящего контракта, а именно _____ рублей _____ копеек, (цифрами и прописью) на основании подписанных Сторонами актов приема выполненных работ и выставленных Исполнителем счетов-фактур (счетов);*

- в 2020 году по 31 декабря производится окончательный расчет за выполненные работы на основании подписанных Сторонами актов приема выполненных работ и

выставленных Исполнителем счетов-фактур (счетов)».

Комиссия считает, что при установлении в конкурсной документации порядка оплаты работ в виде предельного значения, сопровождаемого формулировкой «не более», фактически не позволяет определить размер оплаты работ в 2017, 2018 и 2019 годах, поскольку содержащаяся в документации информация не позволяет однозначно сделать вывод о том, что при надлежащем выполнении работ заказчиком будет осуществлена оплата, в частности в 2017 году в размере 12,26% от цены контракта, а не меньшем размере, например, 1%, 5%, 10% или 12% от цены контракта, т.к. **формулировка «не более» позволяет заказчику произвольно варьировать размер оплаты работ.**

Таким образом, указанное условие проекта контракта нарушает [часть 13 статьи 34](#) Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия признала довод жалобы **обоснованным**.

3.2. В жалобе заявителем приведен следующий довод: «Пункт 4.3.2 Приложения 1 Конкурсной документации – Техническое задание.

Исходя из положений указанного пункта в совместном толковании с разъяснениями Заказчика на запросы о разъяснении положений документации в рамках выполнения работ по контракту Подрядчик обязан предоставить в собственность Заказчику помещение, в котором будет располагаться ЦОВ (Центр обработки вызовов), площадью в пределах 1500 - 2000 кв.м., требования к которому установлены в п. 9.1 Технического задания.

При этом в п. 9.1 Технического задания содержится лишь Перечень документации по Системе-112. Иных требований к помещению Заказчик не предъявляет. На все запросы участников конкурса об указанном объекте Заказчик дает пояснения, что требования к нему содержатся в Техническом задании.

Учитывая сложность такого объекта гражданских прав, как недвижимое имущество, полагаем, что не включение в состав технического задания подробных требований к нему, является нарушением положений ст. 33 ФЗ № 44.

Более того, по мнению Заявителя, предоставление помещения для размещения ЦОВ должно осуществляться в рамках отдельной конкурсной процедуры, а не совместно с конкурсом на выполнение опытно-конструкторской работы и создание опытного образца систем аппаратно-программного комплекса технических средств «Безопасный город».

В возражениях по данному доводу жалобы заказчиком указано следующее: «В пункте 5.2 жалобы Заявителем не учитывается, что в пункте 9.1 Технического задания на выполнение опытно-конструкторской работы и создание опытного образца систем аппаратно-программного комплекса технических средств "Безопасный город" (приложении № 1 к конкурсной документации) перечислен перечень проектной документации по системе обеспечения вызова экстренных оперативных служб по единому номеру "112" (Система-112), разработанный ранее и

согласованный с Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (далее - МЧС России) письмами от 29 июля 2014 года № 43-3499-33 и от 4 июня 2015 года № 7153-7-4-4.

В состав данного комплекта проектной документации входит документ ПАРМ.425790.137.П9 "Технический проект. Система обеспечения вызова экстренных оперативных служб по единому номеру "112" на базе единых дежурно-диспетчерских служб муниципальных образований Омской области. Система-112. Описание комплекса технических средств", в разделе 5 которого в полном объеме изложены требования к помещениям для размещения центра обработки вызовов (ЦОВ), включая общестроительные требования к помещениям и требования, предъявляемые к инженерным системам».

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе императивно 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 соответствии с частью 2 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, **указанными в [части 1 настоящей статьи](#)**, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого конкурса, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии **со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона**.

Пунктом 1 конкурсной документации установлено, что наименование и описание объекта закупки, объем выполняемых работ, требования к выполняемой работе, и иные показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям заказчика указаны в Приложении № 1 к конкурсной документации.

Согласно пункту 4.3.2 «Сведения об условиях эксплуатации опытного образца (изделия) и характеристиках окружающей среды» Технического задания Приложения № 1 к конкурсной документации (далее – Техническое задание) «Опытный образец (изделие) должен быть создан на базе ПО и аппаратного обеспечения опытных участков во взаимодействии с размещаемыми на территории города Омска компонентами Системы-112: ЦОВ, включающим в себя ЦОД, резервным ЦОВ.

В соответствии с сокращениями, используемыми в Техническом задании:

ЦОД – центр обработки данных;

ЦОВ – центр обработки вызовов.

При этом абзацем четвертым пункта 4.3.2 Технического задания установлено: *«Размер помещения ЦОВ должен быть в пределах 1500-2000 м², в котором должны будут размещаться группа операторов ЦОВ и ЦОД. Данное помещение должно соответствовать **пункту 9.1 документации настоящего Технического задания**».*

Исходя из разъяснений заказчика, данных на запросы участников закупки, размещенных на официальном сайте ЕИС, требования к помещению центра обработки вызовов содержится в Техническом задании конкурсной документации.

Вместе с тем, если обратиться непосредственно к пункту 9.1 раздела 9 «Источники разработки, которые должны быть использованы при создании опытного образца (изделия)» Технического задания, то данный пункт содержит исключительно перечень документации по Системе-112, а именно перечень документации, связанной с техническим проектом данной системы.

Каких-либо иных требований к помещению центра обработки вызовов пункт 9.1 Технического задания не содержит.

Учитывая изложенное, Комиссия считает, что описание объекта закупки в части установленных требований к помещению не носит объективный характер, поскольку данное требование не размещено в составе конкурсной документации и усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе.

При указанных обстоятельствах, Комиссия признала довод жалобы заявителя **обоснованным**.

Вместе с тем, Комиссия признала **необоснованным** довод жалобы заявителя о необходимости проведения отдельным лотом услуг по предоставлению помещения для размещения центра обработки вызовов, поскольку в нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе заявителем не приложены к жалобе документы, подтверждающие обоснованность данного довода жалобы.

3.3. В жалобе заявителем указано: *«Раздел 9 Технического задания «Источники и разработки, которые должны быть использованы при создании опытного образца».*

Один из участников конкурса в запросе о предоставлении разъяснения положений конкурсной документации изложил просьбу на размещение в общем доступе документов, указанных в разделе 9 Технического задания.

В ответе на запрос № Исх-16/ГУРБ -03-23 Заказчик указал, что данная информация размещена на официальном сайте Главного управления региональной безопасности Омской области в разделе АПК «Безопасный город».

При этом, в самом техническом задании не указано, где можно ознакомиться с

содержанием данных документов. Участник может получить такую информацию только ознакомившись с ответом на запрос о разъяснении положений документации.

В Письме ФАС России от 01.06.2012 г. № АГ/17358 «О разъяснении законодательства» указывается, что если требования к товарам, работам, услугам не установлены в полном объеме, то такие действия являются неправомерными, поскольку лишают участника размещения заказа возможности обоснованно сформировать свое предложение и означают, что заказчик не установил требования к объему работ, выполняемых в рамках заключаемого контракта».

Не соглашаясь с данным доводом жалобы заявителя в возражениях заказчиком указано следующее: «В пункте 5.4 жалобы, ссылаясь на письмо Федеральной антимонопольной службы от 1 июня 2012 года № АГ/17358 "О разъяснении документации", Заявитель не учитывает, что в разделе 9 "Требования к источникам разработки, которые должны быть использованы при создании опытного образца (изделия)" Технического задания указан перечень необходимых исполнителю документов, включая действующие стандарты и нормативно-методические документы, которые находятся в открытом доступе.

Сведения о проектной документации были указаны в пунктах 9.1-9.3 данного перечня. При этом проектная документация была дополнительно размещена на официальном сайте Главного управления в информационно - телекоммуникационной сети Интернет.

В соответствии с частью 8 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе в ответе на запрос о разъяснении положений конкурсной документации, размещенном в единой информационной системе, Главным управлением было указано место размещения проектной документации и дана ссылка для ее получения.

Таким образом, права участников закупки нарушены не были».

Комиссия не может согласиться с вышеуказанной позицией заказчика, исходя из следующего.

В разъяснении положений конкурсной документации (исх. № Исх-16/ГУРБ-03-23-94 от 18.01.2016) на просьбу участника закупки разместить в общем доступе документы, указанные в разделе 9 Технического задания заказчиком дан ответ следующего содержания: Запрашиваемые Вами документы выложены на официальном сайте Главного управления региональной безопасности Омской области в разделе АПК "Безопасный город" по адресу:
<http://mgpr.omskportal.ru/ru/RegionalPublicAuthorities/executivelist/GURB/APK.html>».

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона о контрактной системе в целях информационного обеспечения контрактной системы в сфере закупок создается и ведется единая информационная система, взаимодействие которой с иными информационными системами в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи обеспечивает:

1) формирование, обработку, хранение и предоставление данных (в том числе

автоматизированные) участникам контрактной системы в сфере закупок в рамках отношений, указанных в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона;

2) контроль за соответствием:

а) информации об объеме финансового обеспечения, включенной в планы закупок, информации об объеме финансового обеспечения для осуществления закупок, утвержденном и доведенном до заказчика;

б) информации, включенной в планы-графики закупок (далее также - планы-графики), информации, содержащейся в планах закупок;

в) информации, содержащейся в извещениях об осуществлении закупок, в документации о закупках, информации, содержащейся в планах-графиках;

г) информации, содержащейся в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), информации, содержащейся в документации о закупках;

д) условий проекта контракта, направляемого в форме электронного документа участнику закупки, с которым заключается контракт, информации, содержащейся в протоколе определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

е) информации о контракте, включенной в реестр контрактов, заключенных заказчиками, условиям контракта;

3) использование усиленной неквалифицированной электронной подписи (далее - усиленная электронная подпись) для подписания электронных документов, предусмотренных настоящим Федеральным законом;

4) подачу заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) в форме электронного документа, а также открытие доступа к таким заявкам в день и во время, которые указаны в извещении об осуществлении закупки. При этом участникам закупок должна быть обеспечена возможность в режиме реального времени получать информацию об открытии указанного доступа.

Согласно статье 7 Федерального закона о контрактной системе:

1. В Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок.

2. Открытость и прозрачность информации, указанной в [части 1](#) настоящей статьи, обеспечиваются, в частности, путем **ее размещения в единой информационной системе**.

3. **Информация**, предусмотренная настоящим Федеральным законом **и размещенная в единой информационной системе**, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.12.2015 № 1414 «О порядке функционирования единой информационной системы в сфере закупок» Информация, содержащаяся в единой информационной системе, размещается на официальном сайте единой информационной системы в

информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Официальный сайт имеет доменное имя www.zakupki.gov.ru, доступ к которому осуществляется на безвозмездной основе.

В силу части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц **путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.**

Исходя из вышеуказанных положений норм Федерального закона о контрактной системе следует, что вся информация о закупках размещается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией исключительно в единой информационной системе, а не в каком-либо ином месте, как ошибочно полагает заказчик.

Как было указано ранее, пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе императивно установлено, что **описание объекта закупки должно носить объективный характер.**

Отсутствие в документации о закупке функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик объекта закупки, требований к результатам работ, в том числе отсутствие в составе документации о закупке полного объема проектной документации приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Комиссия усматривает в действиях заказчика, не разместившего в единой информационной системе проектную документацию, нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, Комиссия признала **обоснованным** довод жалобы заявителя.

В дополнение к указанному, Комиссия отмечает, что из содержания Технического задания также однозначно невозможно сделать вывод о том, должна ли данная разработка предусматривать интеграцию с действующими в настоящее время системами вызовов оперативных служб, которые понятны и широко используются населением Омской области (привычные номера телефонов «01», «02», «03», «04»).

3.4. Согласно 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.

В силу требований пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным **в соответствии с законодательством Российской Федерации** к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В пункте 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 N 227-ФЗ, вступившего в силу **с 13.08.2015**) дано понятие: **участник закупки** - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Изучив конкурсную документацию Комиссия установила, что понятие «участник закупки», которое содержится в конкурсной документации, не соответствует требованиям пункта 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ).

3.5. 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.

Частью 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе 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).

В пункте 5.2 проекта контракта указано: «В случае просрочки исполнения Исполнителем обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренного контрактом, Государственный заказчик направляет требование об уплате пени. Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. **Размер такой пени определяется по формуле, установленной постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 года № 1063, но не менее 1/300 действующей на день уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации** от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Исполнителем».

При этом в пунктах 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 (далее – Правила) указано следующее:

«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 K ;

$ДП$ - количество дней просрочки.

8. Коэффициент K определяется по формуле:

где:

$ДП$ - количество дней просрочки;

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

При K , 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 K , 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 K , 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».

Необходимо отметить, что из буквального толкования положений статьи 34 Федерального закона о контрактной системе и Правил определения размера штрафа и пени следует вывод об обязательном указании в проекте контракта фиксированных сумм неустоек (штрафов, пеней) за ненадлежащее исполнение заказчиком, поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, и порядка их определения.

При таких обстоятельствах проект государственного контракта, который не содержит порядка определения пени, противоречит части 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 и закрепление размера штрафа в фиксированной сумме и порядка его определения, 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 ссылки на Правила вместо установления размеров пени, формул и порядка расчета пени, указанных в [пунктах 6 - 8](#) Правил не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению в проекте контракта размеров неустойки, что, исходя из существующей арбитражной практики, может повлечь для заказчика негативные последствия в виде невозможности взыскания неустойки в случае ненадлежащего исполнения обязательств подрядчиком.

При этом, Комиссия отмечает, что указанные в пунктах 3.1, 3.2, 3.4 и 3.5 настоящего Решения действия заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать обоснованной жалобу Общероссийского общественного движения «Народный фронт «За Россию» Региональное отделение в Омской области на действия Главного управления региональной безопасности Омской области при осуществлении закупки способом открытого конкурса на выполнение опытно-конструкторской работы и создание опытного образца систем аппаратно-программного комплекса технических средств «Безопасный город» (извещение № 0152200001815000017) в части:

- неустановления порядка оплаты работ по контракту;
- необъективного описания объекта закупки в части установленных требований к помещению центра обработки вызовов;
- неразмещения в полном объеме в единой информационной системе проектной документации.

2. Признать в действиях Главного управления региональной безопасности Омской области нарушение пункта 4 статьи 3, частей 7 и 13 статьи 34, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать Главному управлению региональной безопасности Омской области, предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства о контрактной системе передать материалы рассмотрения жалобы 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.

5. В соответствии с частью 8 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе передать материалы открытого конкурса (извещение № 0152200001815000017) в Главное управление финансового контроля Омской области для проведения проверки обоснованности установления заказчиком начальной (максимальной) цены контракта.

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

Председатель Комиссии

Т.П.Шмакова

Члены Комиссии:

А.П. Алексина

А.В. Вормсбехер

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/36-2016

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере
закупок

25 февраля 2016 г.

г. Омск

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

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу Общероссийского общественного движения «Народный фронт «За Россию» Региональное отделение в Омской области на действия Главного управления региональной безопасности Омской области при осуществлении закупки способом открытого конкурса на выполнение опытно-конструкторской работы и создание опытного образца систем аппаратно-программного комплекса технических средств «Безопасный город» (извещение № 0152200001815000017) (далее - открытый конкурс),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 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 Главного управления региональной безопасности Омской области нарушение пункта 4 статьи 3, частей 7 и 13 статьи 34, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 25.02.2016 № 03-10.1/36-2016, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 26 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Главному управлению региональной безопасности Омской области в срок до 14.03.2016 аннулировать открытый конкурс на выполнение опытно-конструкторской работы и создание опытного образца систем аппаратно-программного комплекса технических средств «Безопасный город» (извещение № 0152200001815000017).

2. Главному управлению региональной безопасности Омской области об исполнении пункта 1 настоящего предписания проинформировать Омское УФАС России в срок до 15.03.2016 с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Алексину А.П.

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**, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок, за исключением органа, указанного в [части 7.1](#) настоящей статьи **влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.