

РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/79-2018

29.05.2018г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд без участия представителя заказчика, заявившего ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие, без участия представителя заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Контракт» на положения аукционной документации заказчика при проведении электронного аукциона «Закупка дизельного топлива «Зимнее» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на то, что заказчик составил Аукционную документацию с нарушением требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 07.05.2018 заказчиком – УМП «Коммунальная энергетика» Северо-Эвенского городского округа Магаданской области в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Закупка дизельного топлива «Зимнее» (реестровый номер <...>). Начальная (максимальная) цена контракта 192 400 000,00 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 22.05.2018 17:40; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 24.05.2018; дата проведения аукциона – 28.05.2018.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 24.05.2018 №0547600001018000002-1 на основании ч.16 ст.66 Закона о контрактной системе аукцион признан несостоявшимся так как не было подано ни одной заявки.

2. Согласно доводу жалобы срок окончания подачи заявок установлен заказчиком до 22.05.2018 17:40, то есть до окончания двадцати четырех часов последнего дня срока, что является нарушением действующего законодательства.

На основании ч. 3 ст. 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона **не менее чем за пятнадцать дней** до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно ч. 1 ст. 194 Гражданского Кодекса Российской Федерации если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Однако если это действие должно быть совершено в организации, то **срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.**

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что 07.05.2018 заказчиком в ЕИС размещено извещение о проведении электронного аукциона №0547600000518000003, в котором указано: «дата и время окончания подачи заявок – 22.05.2018 17:40».

На заседании комиссии представитель заказчика пояснил, что рабочий день в УМП «Коммунальная энергетика» Северо-Эвенского городского округа Магаданской области официально установлен до 18:00.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу о том, что поскольку период с даты размещения извещения о проведении электронного аукциона до даты окончания подачи заявок (с 07.05.2018 по 22.05.2018 17:40) составляет 15 дней, то заказчиком не были нарушены требования закона.

Следовательно, довод жалобы признан необоснованным.

3. По мнению заявителя, заказчиком в аукционной документации не установлено требование к участникам закупки согласно п.3-10 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе 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, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные [статьями 289, 290, 291, 291.1](#) Уголовного кодекса Российской Федерации (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;

7.1) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 19.28](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

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;

10) участник закупки не является офшорной компанией.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что заказчиком в аукционной документации установлены следующие требования к участникам:

Требования к участникам закупки в соответствии с [пунктами 1 и 2 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#) (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе:

№ п/п	Наименование и вид документа, необходимого для подтверждения соответствия участника закупки требованиям законодательства	Правовые основания требования документа, необходимого для подтверждения соответствия участника размещения заказа требованиям законодательства (наименование и реквизиты нормативного акта)
1	2	3
1	Отсутствие информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица;	часть 1.1, статьи 31 Федерального закона

В том числе, заказчиком установлено требование соответствия п. 3 – 5, 7 - 9 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе для вторых частей заявок участников закупки.

Таким образом, заказчиком не установлено требование п.10 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что заказчик допустил нарушение ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, поскольку не установил все указанные в законе требования к участникам закупки. Довод жалобы признан обоснованным.

4. Согласно доводу жалобы заказчик неверно установил требование ко второй части заявки по п. 1 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе, тем самым оставляя возможность недопуска участников без ИНН, в частности учредителей.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о

контрактной системе и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Частью 5 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе **идентификационный номер налогоплательщика (при наличии)** учредителей участника такого аукциона.

В требованиях ко вторым частям заявок аукционной документации рассматриваемого электронного аукциона указано следующее: наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Комиссия приходит к выводу о том, что действия заказчика, установившего требование о предоставлении сведений об идентификационном номере налогоплательщика без сопровождения словами «при наличии» не соответствуют требованиям законодательства о контрактной системе ко вторым частям заявок.

Установление императивных требований к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с Законом о контрактной системе является обязательным.

На основании вышеизложенного, заказчиком в аукционной документации установлены требования о предоставлении в составе второй части заявок на участие в аукционе информации, не соответствующей положениям статьи 66 Закона о контрактной системе, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе. Довод жалобы признан обоснованным.

5 .По мнению заявителя, заказчиком в аукционной установлено требование об обязанности участника указывать в заявке показатели

товара, которые могут быть известны лишь при испытании отдельной партии товара. Также, заказчиком установлены требования на основании неопознанного ГОСТа 33.

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

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер;
2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

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

Согласно письму ФАС России от 01.07.2016 №ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что [Закон](#) о

контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем **требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.**

Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 №145 утверждены Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила использования КТРУ).

Согласно п.4 Правил использования КТРУ заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами "б" - "и" пункта 10 Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 8 февраля 2017 г. 145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», с указанной в ней даты начала обязательно о применения. При этом заказчик обязан при планировании закупки и ее осуществлении использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе, указывать согласно такой позиции следующую информацию:

- а) наименование товара, работы, услуги;
- б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);
- в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Дизельное топливо «зимнее», характеристики которого приведены в техническом задании, должно иметь следующее описание согласно Каталогу товаров, работ, услуг (далее — КТРУ), размещенного на Официальном сайте (код позиции КТРУ [19.20.21.321-00001](#) Топливо

дизельное зимнее вне классов (оптовая реализация): «жидкое топливо для использования в двигателях внутреннего сгорания с воспламенением от сжатия. Примечание: использование данной позиции допускается для топлива, поставляемого по государственному оборонному заказу, на экспорт за пределы единой таможенной территории Таможенного союза, находящегося на хранении в организациях, обеспечивающих сохранность государственного материального резерва, а также для нужд собственного потребления на нефтяных промыслах и буровых платформах».

Характеристики товара, работы, услуги:

Наименование характеристики	Значение характеристики
Тип топлива дизельного	Зимнее
Экологический класс	Вне классов

Ряд характеристик товара, установленных Заказчиком в техническом задании, не соответствуют характеристикам, которые предусмотрены К Т Р У . Излишние требования установлены по следующим характеристикам:

Наименование показателя	Значение	Метод испытания	
Плотность при 15 °С, кг/м	800,0-855,0	По ГОСТ Р 51069 , ГОСТ Р ИСО 3675 , стандартам	
Массовая доля полициклических ароматических углеводородов , %, не более	8,0	По ГОСТ Р ЕН 12916 , стандарту	
Массовая доля серы, мг/кг, не более:			
К3	350,0	По ГОСТ Р 51947 , ГОСТ Р ЕН ИСО 20846 , ГОСТ Р ЕН ИСО 14596 , ГОСТ Р ЕН ИСО 20847 , ГОСТ Р 53203 , ГОСТ Р 52660 , стандарту	
К4	50,0	По ГОСТ Р 52660 , ГОСТ Р ЕН ИСО 20846 , ГОСТ Р ЕН ИСО 20847 , ГОСТ Р 53203 , стандарту	
		По ГОСТ Р 52660 ,	

K5	10,0	ГОСТ Р ЕН ИСО 20846 , ГОСТ Р ЕН ИСО 20847 ,
Температура вспышки в закрытом тигле, °С, не ниже	30	ГОСТ Р 53203 , По ГОСТ Р ЕН ИСО 2719 , ГОСТ 6356 , ГОСТ Р 54279
Коксуемость 10%-ного остатка разгонки ☐ , % масс., не более	0,30	По ГОСТ 19932 , стандартам
Зольность, % масс., не более	0,01	По ГОСТ 1461 , стандартам
Массовая доля воды, мг/кг, не более	200	По стандарту
Общее загрязнение, мг/кг, не более	24	По стандарту
Коррозия медной пластинки (3 ч при 50 °С), единицы по шкале	Класс 1	По стандартам
Окислительная стабильность: общее количество осадка, г/м ☐ , не более	25	По ГОСТ Р ЕН ИСО 12205 , стандарту
Смазывающая способность: скорректированный диаметр пятна износа при 60 °С, мкм, не более	460	По ГОСТ Р ИСО 12156-1 , стандарту
<u>Кинематическая вязкость при 40 °С,</u> <u>мм ☐ /с</u>	1,200-4,500	По ГОСТ 33 , ГОСТ Р 53708
Фракционный состав: перегоняется до температуры 180 °С, % об., не более 95% об. перегоняется при температуре, °С, не выше	 10 360	По ГОСТ Р ЕН ИСО 3405 , ГОСТ 2177 (метод А), стандарту
☐ Для топлива экологических классов K3 и K4 содержание полициклических ароматических углеводородов должно быть не более 11%, для топлива экологического класса K5 - не более 8%. ☐ Значение для показателя 7 определяют до введения присадки, улучшающей воспламенение. Использование присадок не освобождает изготовителя от соблюдения требований к коксуемости 10%-ного остатка разгонки не более 0,30% масс. до введения присадок.		

Пунктом 6 Правил использования КТРУ определено, что в случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной пунктом 5 настоящих Правил, заказчик обязан

включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Исходя из вышеуказанной таблицы, Комиссия Магаданского УФАС России установила, что заказчиком указаны излишние требования к закупаемому товару. При этом обоснование необходимости использования установленных в техническом задании характеристик не приведено.

Кроме того, ссылки заказчика на ГОСТы для каждого показателя (в том числе ссылка на неустановленный ГОСТ 33 для показателя «кинематическая вязкость»), а также «стандарты», в соответствии с которыми заказчик устанавливает некоторые показатели (например: массовая доля воды, общее загрязнение и другие) для определения метода испытания товара противоречат действующему законодательству о контрактной системе, позиции ФАС России. Закон не обязывает участников закупки иметь в наличии товар на момент подачи заявки, а, следовательно, заказчик не может устанавливать в аукционной документации химические показатели, значения которых становятся известными при испытании товара.

Таким образом, в действиях заказчика содержатся признаки нарушений п. 1, п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, п. 4-6 Правил использования КТРУ.

6. Согласно доводу жалобы заказчик не указал в проекте контракта идентификационный код закупки (ИКЗ).

Согласно ч. 1 ст. 23 Закона о контрактной системе идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, **в контракте**, а также в иных документах, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В соответствии с ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе **проект контракта является неотъемлемой частью аукционной документации.**

Согласно ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в

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

В силу ч. 1 ст. 70 Закона о контрактной системе 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 соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной системе 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.

Таким образом, законом о контрактной системе установлено требование об указании ИКЗ в контракте, а не в проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что заказчиком ИКЗ указан в аукционной документации, извещении о проведении электронного аукциона.

Сделать вывод о нарушении Заказчиком требований Закона о контрактной системе, выразившихся в неуказании ИКЗ в контракте, до момента его заключения не представляется возможным.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу об отсутствии в действиях заказчика нарушения ч. 1 ст. 23 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, довод заявителя признан Комиссией Магаданского УФАС России необоснованным.

7. По мнению заявителя, заказчиком в проекте государственного контракта не предусмотрена возможность заключения такого

контракта с физическим лицом.

Согласно требованиям части 13 статьи 34 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. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается *обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.*

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что в случае заключения контракта с физическим лицом, в контракт будет добавлено условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Согласно письму ФАС России от 21.10.2014 № АЦ/42516/14 «О направлении информации о включении в контракт условий об уплате неустойки, а также об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей» учитывая, что [Законом](#) о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), а также условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, *подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.*

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком допущено нарушение ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе.

8. Согласно доводу жалобы, заказчиком неверно установлены штрафы и пеня.

В соответствии с ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт

включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

На основании ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). 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.

Согласно ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно п. 3 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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, о внесении изменений в

постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее - Постановление Правительства №1042) за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в порядке установленном настоящими Правилами в зависимости от НМЦК.

Согласно п. 7 Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 За ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, размер штрафа устанавливается в размере 5 процентов стоимости указанных работ.

В Разделе 8 проекта контракта установлено:

8.4 В случае ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств Поставщик вправе взыскать с Заказчика штраф, определенный в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. № 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» (далее – Постановление Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. № 1063), который составляет _____ (_____) рублей ____ копеек.

8.9 За ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Поставщик выплачивает Заказчику штраф, определенный в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. № 1063, который составляет _____ (_____) рублей ____ копеек.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, указанное заказчиком Постановление Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. № 1063 **утратило силу** в связи с изданием Постановления Правительства №1042.

Таким образом, заказчиком в проекте контракта установлены ненадлежащие размеры штрафа в соответствии с недействующим Постановлением Правительства. На стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком данных условий контракта. Следовательно, заказчиком допущено нарушение ч.4, ч.5, ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе, п. 3,7 Постановления Правительства №1042.

9. Согласно доводу жалобы заказчиком неправомерно установлены основания изменения сроков поставки товара.

На основании ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества

поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара;

2) если цена заключенного для обеспечения федеральных нужд на срок не менее чем три года контракта составляет либо превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения Правительства Российской Федерации;

3) если цена заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации на срок не менее чем три года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации;

4) если цена заключенного для обеспечения муниципальных нужд на срок не менее одного года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, указанные условия могут быть изменены на основании решения местной администрации;

5) изменение в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги;

6) в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом;

7) в случае заключения контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации цена контракта может быть изменена при увеличении или уменьшении по медицинским

показаниям перечня услуг, связанных с лечением гражданина Российской Федерации, если данная возможность была предусмотрена контрактом с иностранной организацией".

В соответствии со ст. 401 Гражданского кодекса РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Согласно ч. 3 ст. 401 Гражданского кодекса РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Согласно п.13.3 Раздела «Обстоятельства непреодолимой силы» проекта контракта в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, срок выполнения обязательств по настоящему Контракту **отодвигается соразмерно времени, в течение которого действуют такие обстоятельства и их последствия**.

Как было указано выше, положениями ст. 95 Закона о контрактной системе не предусмотрено изменение существенных условий (изменения срока исполнения обязательств по контракту) контракта в связи с возникновением обстоятельств, предусмотренных п. 13.3 проекта контракта.

Таким образом, в действиях Заказчика установлено нарушение ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, выраженное в установлении положений об изменении существенных условий контракта на условиях, не предусмотренных Законом о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на положения аукционной документации заказчика при проведении электронного аукциона «Закупка дизельного топлива «Зимнее» (реестровый номер <...>), обоснованной в части доводов о нарушении ч. 1 ст. 31, п.1,2 ч. 1 ст. 33, ч. 4,5,8,13 ст. 34, п. 1 ч. 1 ст. 64, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях заказчика нарушение ч. 1 ст. 31, п.1,2 ч. 1 ст. 33, ч. 4,5,8, ч.13 ст.34, п.1 ч.1 ст.64, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, п. 4-6 Правил использования КТРУ, п. 3,7 Постановления Правительства №1042.
3. Предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать, так как аукцион признан несостоявшимся.
4. Передать сведения о выявленных нарушениях соответствующему должностному лицу управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.