

РЕШЕНИЕ

по делу № К-09-05/18 о нарушении законодательства о закупках

Резолютивная часть решения объявлена «30» марта 2018 года

г. Биробиджан

В полном объеме решение изготовлено «03» апреля 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

- <...>;

Председатель комиссии: - <...>

- <...>;

Члены комиссии: - <...>

- <...>

- <...>,

- при участии представителя Заказчика - Муниципального унитарного предприятия «...» <...> (доверенность б/н от 18.12.2017),

- в отсутствие представителей Заявителя - Общества с ограниченной ответственностью «...» (уведомлены надлежащим образом от 26.03.2018 исх. № 5-611),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «...» (<...>) от 23.03.2018 вход. № 02/5-502 на действия муниципального заказчика - Муниципального унитарного предприятия «...» (<...>) при осуществлении закупки для муниципальных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка горюче-смазочных материалов» (извещение о проведении электронного аукциона № 0578600000118000007 от 07.03.2018), в соответствии с ч. 15 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Приказом ФАС России от 11.02.2014 № 75/14, Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «...» (далее - ООО «...», Заявитель) от 23.03.2018 вход. № 02/5-502 на действия муниципального заказчика - Муниципального унитарного предприятия «...» (далее - МУП «...», Заказчик) при осуществлении закупки для муниципальных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка горюче-смазочных материалов» (извещение о проведении электронного

Жалоба подана в соответствии с требованиями ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

По мнению Заявителя, действия Заказчика, установившего требования к составу первой части заявки, в части указания конкретных показателей, нарушают п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, так как в соответствии с Законом о контрактной системе заказчик вправе предъявлять в аукционной документации требования исключительно к техническим характеристикам самого товара (объекта закупки), а не к его составляющим, в рамках стандарта, регулирующего его качество. Кроме того, Заявитель считает, что указанная Заказчиком в проекте контракта цена контракта, включающая в себя НДС 18%, ограничивает возможность участия индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную форму налогообложения.

Заказчиком представлено письменное возражение на жалобу Заявителя от 27.03.2018 вход. № 01/5-447, в котором изложено следующее.

Принцип обеспечения конкуренции заключается в том, что 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, (ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе). Таким образом, результатом закупки должно являться определение победителя, предложивший лучшие условия поставки товара основанной на ценовой и неценовой конкуренции.

Определение победителя только по цене, при поставке товара ненадлежащего качества не может соответствовать принципу конкуренции.

В соответствии со ст. 66 Закона о контрактной системе Заказчик имеет право требовать указания в заявке:

- 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;

- копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

Осуществляемая закупка предполагает поставку товара, на который установлены государственные стандарты, которыми в свою очередь установлены нормативы по химическому составу.

Заказчик считает, что установив неценовой критерий в виде требования поставить товар, соответствующий государственному стандарту не может признаваться ущемлением прав участников закупки и ограничением конкуренции.

Также, Заказчик считает, что аукционной документацией не установлено ограничение участников по форме налогообложения.

В заседании Комиссии Еврейского УФАС России представитель Заказчика доводы, изложенные в возражении на жалобу поддержал в полном объеме.

Изучив представленные документы, рассмотрев доводы жалобы, проведя внеплановую проверку, руководствуясь [ст. 99, 106](#) Закона о контрактной системе Комиссия Еврейского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с нормой, закрепленной в ст. 1 Закона о контрактной системе указанный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок (ст. 6 Закона о контрактной системе).

Статьей 8 Закона о контрактной системе установлены следующие принципы обеспечения конкуренции:

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

2. 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.

Таким образом, МУП «Водоканал» при осуществлении закупок обязано соблюдать требования Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 1 ст. 59 Закона о контрактной системе 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.

07 марта 2018 года на официальном сайте в сети «Интернет» по адресу: <http://www.zakupki.gov.ru> и на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» по адресу <http://www.sberbank-ast.ru> Заказчиком размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0578600000118000007 и документация об электронном аукционе, в которых указано следующее.

Наименование объекта закупки: поставка горюче-смазочных материалов.

Начальная (максимальная) цена контракта: 5 605 634, 28 руб.

Дата и время окончания подачи заявок: 23.03.2018 09:00.

Дата проведения аукциона в электронной форме: 29.03.2018.

Сроки оказания услуг: этап год, с момента заключения контракта до 31.12.2018.

Преимущества: не установлены.

Ограничение и запреты: не установлены.

Документация об электронном аукционе на поставку ГСМ (далее - Документация) утверждена 28.02.2018 года внешним управляющим МУП «Водоканал» Т.Е. Катричевой.

Согласно [протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 29.03.2018 № 0578600000118000007-1 на участие в электронном аукционе было подано 2 \(две\) заявки, которые](#) Аукционной комиссией были допущены до участия в электронном аукционе и признаны участниками электронного аукциона.

I

Пунктом 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами, в том числе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе 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 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.

Частью 3 ст. 33 Закона о контрактной системе установлено, что не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований

функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В соответствии с ч. 2 «Информационная карта документации об аукционе в электронной форме» Заказчиком указано, что предметом аукциона в электронной форме является поставка автозапчастей для нужд МУП «Водоканал», тогда как в извещении о проведении электронного аукциона предметом закупки является поставка горюче-смазочных материалов, что вводит потенциальных участников электронного аукциона в заблуждение.

Заказчиком в ч. 2 «Информационная карта документации об аукционе в электронной форме» указано, что наименование и описание объекта закупки (товара) представлены в Приложении № 2 «Техническое задание» настоящей документации об аукционе в электронной форме.

В приложении № 2 к Информационной карте документации об электронном аукционе Заказчиком установлено Техническое задание на поставку моторного топлива, а именно:

№ п/п	Наименование	Технические характеристики	Ед.измерения	Кол-во
1	Бензин неэтилированный АИ-80	Октановое число – не менее 80 (по исследовательскому методу); Концентрация свинца $\leq 5 \text{ мг/дм}^3$ Концентрация смол, промытых растворителем $\leq 50 \text{ мг/дм}^3$ Внешний вид – чистый прозрачный Остальные характеристики в соответствии с ГОСТ 32513-2013 «Межгосударственный стандарт «топлива моторные. Бензин неэтилированный»	л.	45716
2	Бензин неэтилированный АИ-92	Октановое число – не менее 92 (по исследовательскому методу); Концентрация свинца $\leq 5 \text{ мг/дм}^3$ Концентрация смол, промытых растворителем $\leq 50 \text{ мг/дм}^3$ Внешний вид – чистый прозрачный Остальные характеристики в соответствии с ГОСТ 32513-2013 «Межгосударственный стандарт «топлива моторные. Бензин неэтилированный»	л.	11000
		Октановое число > 51		

3	Дизельное топливо	Цетановый индекс ≥ 46 Плотность при 15 °C = 820-845 кг/м³ Температура вспышки, определяемая в закрытом тигле > 55°C Остальные характеристики в соответствии с ГОСТ 32511-2013 «Межгосударственный стандарт Топливо дизельное евро»	Л.	67124
---	-------------------	---	----	-------

Поставщик должен иметь АЗС, расположенную в пределах г. Биробиджан (п. 4
Приложения № 2 к Информационной карте Документации).

Требования к поставке товара: Заказчик самостоятельно забирает ГСМ с АЗС
Поставщика по мере необходимости по предварительной 100% оплате (п. 5
Приложения № 2 к Информационной карте Документации).

Требования к качеству товара: Поставляемый товар должен отвечать требованиям по
качеству, относящимся к данной группе товаров, согласно существующим стандартам.
Поставляемый товар должен быть новым (не бывшим в употреблении). Поставщик представляет
сертификаты, обязательные для данного вида товара, соответствующие ТУ и иные документы,
подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством
Российской Федерации и необходимые при использовании товара по его
назначению (п. 6 Приложение № 2 к Информационной карте Документации).

Пунктом 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе установлено, что Документация об
электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о
проведении такого аукциона, должна содержать 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. При этом не
допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников
такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Частью 3 ст. 66 Закона о контрактной системе установлено, что первая часть заявки на
участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих
подпунктов информацию:

1) при заключении контракта на поставку товара:

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.

В соответствии с п. 3 Письма 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.

1. Заказчиком в р. 1.4 Документации установлен порядок подачи заявок участником закупки, требования к содержанию, составу заявки на участие в аукционе в электронной форме и инструкции по ее заполнению, в том числе указано:

«Первая часть заявки на участие в аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения:

- конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией настоящего аукциона, а так же техническим заданием, 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 (Приложение № 3 Форма предложения о поставке товара (рекомендуемая к заполнению))».

Заказчиком в Приложении № 3 к Документации представлена форма предложения о поставке товара (рекомендуемая к заполнению):

Номер и наименование лота			№ _____			
№ п/п	Наименование заказчика	Наименование Товара, предлагаемого Участником закупки (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))	Адрес расположения АЗС	Характеристика Товара, предлагаемого Участником закупки (конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией)	Наименование страны происхождения товара	Количество, (ед.измерения)
Дополнительная информация						

При изучении Технического задания и инструкции по заполнению первой и второй частей заявок участниками закупки, документов и информации, представленных Заявителем и Заказчиком, Комиссия Еврейского УФАС России приходит к следующему.

Заказчиком в Техническом задании (Приложение № 2 к Информационной карте Документации) указаны технические характеристики к бензину неэтилированному АИ-80,

АИ-92 соответствующие ГОСТу 32513-2013 «Межгосударственный стандарт «топлива моторные. Бензин неэтилированный» и к дизельному топливу, соответствующие техническим характеристикам, указанным в ГОСТе 32511-2013 «Межгосударственный стандарт топливо дизельное евро».

Заказчиком, по мнению Комиссии Еврейского УФАС России, при установлении требований к первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме (р. 1.4 Документации) и в форме предложения о поставке товара (Приложении № 3 к Информационной карте Документации), в части указания в требованиях к составу первой части заявки конкретных показателей товара, не приняты во внимание специфика товара.

Так согласно п. 3.14 ГОСТ Р 53229-2008, утвержденного Приказом Ростехрегулирования от 25.12.2008 № 743-ст на каждую партию продукции каждой марки (автомобильного и авиационного бензина, дизельного и судового топлива, топлива для реактивных двигателей и топочного мазута) выдается паспорт при ее обороте.

Аналогичное положение содержится в п.п. 4.13 п. 4 Технического регламента Таможенного союза «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и мазуту» (ТР ТС 013/2011), утвержденного Решением комиссии Таможенного союза от 18.10.2011 № 826, согласно которому каждая партия топлива, выпускаемого в обращении и (или) находящегося в обращении, должна сопровождаться документом о качестве (паспортом).

При этом под партией продукции понимается любое количество продукции изготовленной в ходе непрерывного технологического процесса, однородной по компонентному составу и свойствам (п. 3 Технического регламента «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту», утвержденного Постановлением Правительства РФ от 27.02.2008 № 118). В силу особенностей технологического процесса, условий производства и прочих факторов компонентный состав и свойства каждой партии продукции являются различными. Этим обусловлено установление требований к качеству нефтепродуктов в виде диапазона значений. Так, например, согласно п. 4, п. 10 указанного Технического регламента автомобильные бензины и дизельное топливо должны соответствовать требованиям, указанным в приложениях №№ 1, 2 к техническому регламенту, соответственно. Указанные приложения не содержат точных/конкретных показателей: требования к автомобильному бензину и дизельному топливу указаны в диапазонах «не более», «не менее», «не ниже».

В зависимости от показателей конкретной партии определяется принадлежность нефтепродуктов к определенному классу. В соответствии с п. 53 Технического регламента до 31.12.2015 на территории РФ допускается выпуск в оборот автомобильного бензина и дизельного топлива 4 класса, срок выпуска в оборот автомобильного бензина и дизельного топлива 5 класса не ограничен.

Кроме того, качество нефтепродуктов может изменяться в процессе их хранения в зависимости от химического состава нефтепродуктов, условий их хранения, транспортирования, конструктивных особенностей технических средств и состояния их поверхности, контактирующей с нефтепродуктами.

Таким образом, Комиссия Еврейского УФАС России, приходит к выводу, что установление Заказчиком требований, указанных в р. 1.4 Документации требования к первой части заявки и в Приложении № 3 (Рекомендуемая форма), в части указания участниками электронного аукциона конкретных показателей товара (нефтепродуктов) без слов «более», «менее» является незаконным и объективно неисполнимым в силу невозможности определить нефтепродукты, которые будут поставлены на АЗС в процессе исполнения контракта, будет являться ничем иным, как предоставлением недостоверной информации (сведений) о товаре и введением заказчика в заблуждение и является нарушением п. 2 ч. 1 ст. 64, п. 1 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе.

Следовательно, довод Заявителя, указанный в п. 1 жалобы обоснован.

2. Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя ([п. 4 ст. 3](#) Закона о контрактной системе).

Частью 1. ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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 ч. 2 ст. 34 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.

Частью 4 ст. 64 Закона о контрактной системе установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Заказчиком в Приложении № 4 к Информационной карте Документации приложен проект государственного контракта на поставку ГСМ (далее - Проект контракта).

В п. 2.1 п. 2 Проекта контракта Заказчиком установлено: «Цена контракта составляет рублей, в т.ч. НДС 18% - _____ (укажите сумму НДС прописью)».

Согласно ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Таким образом, с учетом положений [Закона](#) о контрактной системе контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупок вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

Сумма, предусмотренная контрактом за выполненный объем работ, должна быть оплачена победителю закупок в установленном контрактом размере.

Корректировка заказчиком цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником закупки не допускается.

Аналогичная позиция изложена в [Письме](#) Министерства финансов Российской Федерации от 13.10.2017 № 24-01-09/68987.

Таким образом, довод Заявителя, указанный в п. 2 жалобы, не нашел своего подтверждения.

II

Кроме того, по результатам проведения внеплановой камеральной проверки Комиссией установлены следующие нарушения.

1. Частью 1 ст. 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе помимо информации, указанной в настоящей статье, должна содержать информацию, предусмотренную извещением о проведении такого аукциона.

Частью 5 ст. 63 Закона о контрактной системе установлено, что в извещении о проведении электронного аукциона указывается информация, предусмотренная [ст. 42](#) настоящего Федерального закона.

Согласно п. 6 ст. 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация о сроке, месте и порядке подачи заявок участников закупки.

Заказчиком в подразделе «Дата и время начала подачи заявок» раздела «Информация о процедуре закупки» изменения извещения о проведении электронного аукциона от 19.03.2018 № 0378200003018000057 (электр. вид) указано следующее: «Значение соответствует фактической дате и времени размещения извещения по местному времени организации, осуществляющей размещение (07.03.2018 года 14 час. 46 мин.).»

При этом, Заказчиком ни в Документации, ни в Информационной карте не указана информация о дате и времени начала подачи заявок.

Таким образом, в нарушение п. 6 ст. 42, ч. 5 ст. 63, ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе Заказчиком в Документации и Информационной карте не установлен срок подачи заявок, а именно не указана информация о дате и времени начала подачи заявок.

2. Пунктом 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать 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. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В письме ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» указано следующее: «Не установление заказчиком надлежащей инструкции по заполнению заявки может привести к возникновению у участников закупок ошибок технического характера при заполнении и формировании своих заявок, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным заказчиком требованиям.

1. В целях обеспечения возможности участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели заказчик устанавливает в документации о закупке инструкцию по заполнению заявок, в которой, по мнению ФАС России, целесообразно:

1) указать на раздел и (или) пункт документации о закупке, в котором содержатся показатели, предусмотренные [частью 2 статьи 33](#) Закона о контрактной системе, в отношении которых участники закупки делают предложение в своих заявках;

2) определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены максимальные и (или) минимальные значения, а также порядок их указания участниками закупки в своих заявках (в виде одного значения показателя или диапазона значений показателя);

3) определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены значения, которые не могут изменяться, и соответственно подлежат указанию участниками закупки в своих заявках без каких-либо изменений;

4) сопоставить требования технических регламентов, стандартов и иных документов, предусмотренных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании (далее - Стандарты), с показателями, значения которых подлежат указанию в заявке (в случае установления заказчиком в документации о закупке требования о соответствии таких показателей значениям, установленным Стандартами)».

Установления заказчиком в документации требования о предоставлении участниками закупки показателей товара, соответствующих показателям товара установленных в документации в соответствии с техническими регламентами, стандартами, иными требованиями, не должны противоречить значениям предусмотренными этими же техническими регламентами, стандартами, иными требованиями, в связи с тем, что могут ввести участников закупки в заблуждение и позволить им указать в заявке противоречащие положениям технических регламентов, стандартам, иным требованиям показатели и (или) их значения.

Заказчиком в п. 1.4 Документации установлена инструкция по заполнению заявки участником закупки, а именно: «Заявка на участие в аукционе в электронной форме подается в форме электронного документа и должна быть подписана в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Участник закупки вправе подать только одну заявку на участие в аукционе электронной форме.

Участнику закупки при заполнении заявки рекомендуется использовать общепринятые обозначения и наименования, а также избегать формулировок, допускающих неоднозначное толкование.

Заявка на участие в аукционе в электронной форме направляется участником закупки оператору электронной площадки www.sberbank-aet.ru в форме двух электронных документов, содержащих первую и вторую части заявки. Указанные электронные документы подаются одновременно».

На основании вышеизложенного, в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе в п. 1.4 Документации Заказчиком установлена ненадлежащая инструкция по заполнению заявки участником закупки, что в свою очередь может привести к возникновению у участников закупок ошибок технического характера при заполнении и формировании заявки, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими и отказу в допуске на участие в электронном аукционе.

3. В соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 17 Закона о контрактной системе в планы закупок включается идентификационный код закупки, определенный в соответствии со [статьей 23](#) настоящего Федерального закона.

Частью 1 ст. 23 Закона о контрактной системе установлено, что 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 извещении о проведении электронного аукциона № 0578600000118000007 от 07.03.2018 указан идентификационный код закупки: 183790100319079010100100070020000000.

Комиссия, изучив Документацию и проект контракта установила, что Заказчик не установил в Документации и проекте государственного контракта идентификационный код закупки, чем нарушил [часть 1 статьи 23](#) Закона о контрактной системе.

4. Частью 6 ст. 96 Закона о контрактной системе установлено, что размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). **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](#) настоящего Федерального закона.

В пункте 7.1 п. 7 Проекта контракта Заказчиком указано, что размер обеспечения исполнения Контракта устанавливается в размере 5% от начальной (максимальной) цены Контракта, что составляет _____ (_____) рублей. Способ обеспечения исполнения Контракта – банковская гарантия / внесение денежных средств на указанный заказчиком счет Платежное поручение.

В тоже время Заказчиком в п. 2.4 п. 2 Проекта контракта (Приложение № 4 к Документации) Заказчиком указан порядок оплаты контракта: «Оплата производится

Заказчиком на условиях 100% предоплаты за Товар в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к Контракту), по ценам определяемым в соответствии с настоящим Контрактом и осуществляется по безналичному расчету платежными поручениями путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Поставщика, указанный в Контракте. Обязательства Заказчика по оплате поставленного Товара считаются исполненными с момента списания денежных средств в размере подлежащем оплате с банковского счета Заказчика, указанного в настоящем Контракте. В случае изменения расчетного счета Поставщик обязан в однодневный срок в письменной форме сообщить об этом Заказчику, указав новые реквизиты расчетного счета. В противном случае все риски, связанные с перечислением Заказчиком денежных средств на указанный в настоящем Контракте счет Поставщика, несет Поставщик».

В нарушение ч. 6 ст. 96 Закона о контрактной системе Заказчиком в проекте государственного контракта на поставку ГСМ (Приложении № 4 к Информационной карте Документации) указано обеспечения исполнения Контракта в размере 5% от начальной (максимальной) цены Контракта (п. 7.1 п. 7 Проекта контракта), тогда как оплата производится Заказчиком на условиях 100% предоплаты за Товар (п. 2.4 п. 2 Проекта контракта).

5. Частью 4 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с 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. 7 ст. 34 Закона о контрактной системе пенья 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).

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

[Правила](#) 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, утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 (далее - Правила, постановление №1042).

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, то размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок.

На основании изложенного надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом;

- размера штрафа в виде фиксированной суммы, начисляемого за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом;

- размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения указанного обязательства;

- размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном [пунктами 3 - 9](#) Правил, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

При этом [пункты 3 - 6, 9](#) Правил содержат различные размеры штрафа в зависимости от цены контракта. Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные [Правилами](#) для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

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

Заказчиком в п. 6 Проекта контракта (Приложение № 4 к Информационной карте Документации) установлена ответственность сторон.

Изучив проект контракта Документации, Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком не установлены надлежащим образом условия об ответственности сторон, так как размер 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 указаны в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, которое с 08.09.2017 года утратило силу, в связи с изданием [Постановления](#) Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом условия об ответственности сторон, нарушают [части 5, 7, 8 статьи 34](#) Закона о контрактной системе и Правил, утвержденных [Постановлением](#) Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042.

6. Частью 14 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями [частей 8 - 26 статьи 95](#) настоящего Федерального закона.

Заказчиком в п. 10 Проекта контракта (Приложение № 4 к Документации) установлен срок действия и порядок расторжения контракта, в том числе в п.п. 10.8.3 п. 10.8 указано: «Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае отсутствия у поставщика лицензии на осуществление деятельности или членства в саморегулируемой организации, необходимых для исполнения обязательства по Контракту», тогда как объектом закупки является поставка ГСМ, что вводит потенциальных участников закупки в заблуждение.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, 106, 107 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Приказом ФАС России от 11.02.2014 № 75/14, Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

РЕШИЛА:

1. Жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Изидолг» на действия муниципального заказчика - Муниципального унитарного предприятия «Водоканал» муниципального образования «Город Биробиджан» при осуществлении закупки для муниципальных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка горюче-смазочных материалов» (извещение о проведении электронного аукциона № 0578600000118000007 от 07.03.2018), признать обоснованной по пункту 1 жалобы.

2. Признать муниципального заказчика - Муниципальное унитарное предприятие «Водоканал» муниципального образования «Город Биробиджан» нарушившим требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», допущенных при осуществлении закупки для муниципальных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка горюче-смазочных материалов» (извещение о проведении электронного аукциона № 0578600000118000007 от 07.03.2018), а именно:

1. Пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 1 части 3 статьи 66 (Пункт 1 раздела I настоящего решения)
2. Пункта 6 статьи 42, части 5 статьи 63, части 1 статьи 64 (Пункт 1 раздела II настоящего решения).
3. Пункта 2 части 1 статьи 64 (Пункт 2 раздела II настоящего решения).
4. [Части 1 статьи 23](#) (Пункт 3 раздел II настоящего решения).
5. Части 6 статьи 96 (Пункт 4 раздела II настоящего решения).
6. [Части 5, 7, 8 статьи 34, Постановления](#) Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (Пункт 5 раздела II настоящего решения).

3. Выдать Аукционной комиссии муниципального заказчика - Муниципальное унитарное предприятие «Водоканал» муниципального образования «Город Биробиджан» предписание для устранения нарушений требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», указанных в пункте 2 настоящего решения.

4. Выдать муниципальному заказчику - Муниципальному унитарному предприятию «Водоканал» муниципального образования «Город Биробиджан» предписание для устранения нарушений требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд», указанных в пункте 2 настоящего решения.

5. Выдать Оператору электронной площадки - ЗАО «Сбербанк - АСТ» предписание в целях устранения нарушений требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», указанных в пункте 2 настоящего решения.
6. В соответствии с требованиями ст. 107 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы по делам об административных правонарушениях, для решения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Еврейской автономной области.

Председатель
комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>