

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 698/2018 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

04 мая 2018 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «ИЗИДОЛГ» (далее – Заявитель) на действия ФГБОУ «ВДЦ «Орленок» при проведении электронного аукциона: «Поставка мазута топочного 100, 1,00%, малозольного, 25° С» (извещение №0318100047918000053) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует ряд нарушений, установленных в аукционной документации: сроки проведения электронного аукциона; не указаны нормы ГОСТа для товара; установлены характеристики, определяющиеся по результатам испытаний; нарушены требования ст.37 Закона о контрактной системе; в проекте контракта присутствует неправомерное положение о расторжении контракта (п.2.18); отсутствуют штрафы для исполнителя.

Представитель Заказчика пояснил, что при формировании Информационной карты была допущена техническая ошибка в части даты проведения электронного аукциона, а также в п.9.3 проекта контракта. Описание объекта закупки составлено в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

ФГБОУ «ВДЦ «Орленок» проводился электронный аукцион: «Поставка мазута топочного 100, 1,00%, малозольного, 25° С» (извещение №0318100047918000053).

Начальная (максимальная) цена контракта – 49 132 223,83 руб.

Заявитель считает, что заказчик нарушил сроки проведения электронного аукциона.

В извещении о проведении электронного аукциона и информационной карте содержатся разночтения в части даты проведения аукциона.

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

На основании ч.3 ст.68 Закона о контрактной системе днем проведения электронного аукциона является рабочий день, следующий после истечения двух дней с даты окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в таком аукционе.

В извещении о проведении электронного аукциона указана дата проведения аукциона в электронной форме: 03.05.2018.

В п.6 Раздела 1.2 Информационной карты установлено: дата проведения аукциона 02 мая 2018.

Заказчик пояснил, что в п.6 Раздела 1.2 Информационной карты аукционной документации при установлении даты проведения аукциона была допущена техническая ошибка.

Указанные обстоятельства не повлияли на процедуру проведения электронного аукциона, поскольку в соответствии с ч.2 ст.68 Закона о контрактной системе электронный аукцион проводится на электронной площадке в указанный в извещении о его проведении и определенный с учетом [части 3](#) настоящей статьи день. Время начала проведения такого аукциона устанавливается оператором электронной площадки в соответствии со временем часовой зоны, в которой расположен заказчик.

Заявитель, считает, что в п.9.3 проекта контракта условия не распространяются на данную закупку.

Согласно ч.1 ст.37 Закона о контрактной системе установлено, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В п.9.3. проекта контракта установлено «Обеспечение исполнения настоящего Контракта предоставляется на сумму **4 913 222 (четыре миллиона девятьсот тринадцать тысяч двести двадцать два) рубля 38 копеек**. Если Поставщиком предложена цена Контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, настоящий Контракт заключается только после предоставления Поставщиком обеспечения исполнения Контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения Контракта, указанный выше (т.е. **7 369 833 (семь миллионов триста шестьдесят девять тысяч восемьсот тридцать три) рубля 57 копеек**), или информации, подтверждающей добросовестность Поставщика на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#)

статьи 37 Закона».

Заказчик в п.9.3 проекта контракта неверно установил антидемпинговые меры при проведении электронного аукциона, так как сумма начальной (максимальной) цены контракта составляет более 15 млн. рублей – 49 132 223, 83.

Заявитель, обжалует пункты 8.5 и 8.7 проекта контракта, считает, что нарушены ч.4, 5, 8 ст.34 Закона о контрактной системе- отсутствует штраф для исполнителя в случае неисполнения им обязательств, не имеющих стоимостных выражений.

Согласно 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.

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). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня 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.

На основании 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.

В проекте контракты Заказчиком установлено:

П. 8.5. За каждый факт неисполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно),

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно).

8.7. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных

контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 % цены контракта (этапа) - и составляет ____ рублей в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей,

б) 5 % цены контракта (этапа) - и составляет ____ рублей в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно).

Установленные требования в пунктах 8.5 и 8.7 проекта контракта не противоречат требованиям ст.34 Закона о контрактной системе и постановлению 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».

В проекте контракта отсутствует обязательство, которое не имеет стоимостного выражения.

Заявитель, считает, что в проекте контракта установлено неправомерное положение о расторжении контракта: «п.2.18. В случае нарушения сроков поставки более, чем на 3 календарных дня Заказчик имеет право направить требование о расторжении Контракта Поставщику, а в случае отказа Поставщика от расторжения Контракта либо не получения соответствующего ответа Заказчиком в течение 7 календарных дней от Поставщика, Заказчик оставляет за собой право обратиться в арбитражный суд с требованием о расторжении Контракта».

Требования п.2.18 проекта контракта не противоречат требованиям ст.450, ст.511, ст.523 Гражданского кодекса РФ.

В Описании объекта закупки заказчиком установлено:

№№	Наименование товара, входящего в объект закупки	Описание	Код позиции КТРУ*	Требование, установленные к функциональным, качественным характеристикам товара, входящего в объект закупки (показатели, в соответствии с которыми будет устанавливаться соответствие)		Ед. изм.
				Наименование показателя	Значение	
1	Мазут топочный 100, 1,00%, малозольный, 25°C	топливо, получаемое из продуктов переработки нефти, газоконденсатного сырья и предназначенное для транспортных средств, стационарных котельных и технологических установок	19.20.28.110-00027	Зольность ≤ 0,05	Соответствие	%
				Марка мазута	Топочный 100	
				Массовая доля серы ≤ 1	Соответствие	%
				Температура застывания ≤ 25	Соответствие	°C

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

Согласно 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. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

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 ч.2 ст.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.

В соответствии с п.3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 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. Данный довод подтвержден Верховным судом Российской Федерации 09.02.2017 (дело №АКПИ16-1287).

В соответствии с ч.6 ст.23 Закона о контрактной системе [порядок](#) формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также [правила](#) использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правительство Российской Федерации Постановлением 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» (далее - Постановление) утвердило Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Правила). Так, согласно п. 2 Правил: «Каталог используется заказчиками в целях:

а) обеспечения применения информации о товарах, работах, услугах, в том числе в: плане закупок; плане-графике закупок; формах обоснования закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при формировании и утверждении плана закупок, плана-графика закупок (далее - форма обоснования закупок); извещении об осуществлении закупки; приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом (далее - приглашение); документации о закупке; контракте; реестре контрактов, заключенных заказчиками; отчете об исполнении контракта и (или) о результатах отдельного этапа его исполнения; иных документах, предусмотренных Федеральным законом;

б) описания объектов закупки, которое включается в план-график закупок, извещение об осуществлении закупки, приглашение и документацию о закупке.»

При этом в соответствии с п. 4 Правил «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 08.02.2017 № 145».

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 обязательного 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)».

Согласно информации, содержащейся на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок, «Мазут топочный 100, 1,00%, малозольный, 25°С» внесен в каталог товаров, работ, услуг и дата начала обязательного применения позиции каталога указана 01.01.2018г.

Каталог по данному наименованию товара содержит следующую информацию:

НАИМЕНОВАНИЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ	ЗНАЧЕНИЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ	ЕДИНИЦА ИЗМЕРЕНИЯ ХАРАКТЕРИСТИКИ
Зольность	≤ 0.05	Процент
Марка мазута	топочный 100	
Массовая доля серы	≤ 1	Процент
Температура застывания	≤ 25	Градус Цельсия

В отношении наименований характеристик товара, в том числе о невозможности их изменения заказчиком указана в Каталоге, кроме того в разделе «Информация о техрегламентах и стандартах» каких-либо требований не установлено. Аналогичные требования к товару установлены и в техническом задании документации об аукционе, что не является нарушением требований статьи 33 Закона о контрактной системе.

Комиссия на основании 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИЗИДОЛГ» обоснованной в части п.9.3 проекта контракта.
2. Признать в действиях Заказчика - ФГБОУ «ВДЦ «Орленок» нарушение ч.3 ст.7, ч.1 ст.37 Закона о контрактной системе.
- 3.Заказчику - ФГБОУ «ВДЦ «Орленок» выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4.Передать материалы для решения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ №236

по делу № ЭА – 698/2018 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

04 мая 2018 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу ООО «ИЗИДОЛГ» на действия ФГБОУ «ВДЦ «Орленок» при проведении электронного аукциона: «Поставка мазута топочного 100, 1,00%, малозольного, 25° С» (извещение №0318100047918000053) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, на основании своего решения от 04.05.2018г. по делу №ЭА-698/2018, руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 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 (далее Закон о контрактной системе) предписывает:

1.Заказчику - ФГБОУ «ВДЦ «Орленок» устранить нарушение ч.3 ст.7, ч.1 ст.37 Закона о контрактной системе:

- при направлении контракта победителю привести п.9.3 проекта контракта в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и с учетом решения по делу №ЭА-698/2018.

- оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения предписания.

Заказчику, Оператору электронной площадки осуществить дальнейшее проведение процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Заказчику в письменном виде в срок до 31.05.2018 сообщить об исполнении предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

В случае невыполнения предписания в установленный срок Краснодарское УФАС России вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством.