**ДОКЛАД**

**по результатам выявленных нарушений Еврейским УФАС России за 4 квартал 2019 года**

В 4 квартале 2019 г. в Управление поступило 18 заявлений по признакам нарушений Закона о защите конкуренции, из них:

- одно по п. 1 ч. 1 ст. 10 135-ФЗ;

- одно по п. 6 ч. 1 ст. 10 135-ФЗ;

-3 жалобы на действия хозяйствующих субъектов, в связи с недобросовестной конкуренцией;

- 5 жалоб по статье 18.1 (1 передано по подведомственности в ФАС России);

- 4 жалобы о нарушении закона 223-ФЗ из них два заявления рассмотрены, выявлены нарушения, два заявления в стадии рассмотрения;

- 1 заявление по ст. 9.21 КоАП РФ возвращено заявителю;

1 обращение в соответствии с 59-ФЗ перенаправлено в Управление по охране и использованию объектов животного мира.

ПРИМЕР

 В Еврейское УФАС России 19 сентября 2019 года поступила жалоба ООО «Южное ЖКХ».

 Жалоба подана в соответствии с требованиями ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

 Заслушав представителей заказчика, исследовав материалы дела, пояснения Комиссия Еврейского УФАС России пришла к следующему.

 1.

 Статьей 1 Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» утверждено определить адрес сайта [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) в качестве адреса официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (далее - официальный сайт) для размещения:

б) предложений о заключении концессионного соглашения.

В соответствии с ч. 3 ст. 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления в соответствии со своими полномочиями каждый год до 1 февраля текущего календарного года обязаны утверждать перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений. Указанный перечень после его утверждения подлежит размещению федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, а также на официальном сайте концедента в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" или в случае отсутствия у муниципального образования официального сайта в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" на официальном сайте субъекта Российской Федерации, в границах которого расположено такое муниципальное образование, в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет". Указанный перечень носит информационный характер. Отсутствие в перечне какого-либо объекта не является препятствием для заключения концессионного соглашения с лицами, выступающими с инициативой заключения концессионного соглашения, в соответствии с частью 4.1 статьи 37 и статьей 52 настоящего Федерального закона.

Постановлением Администрации городского поселения пос. Смидович от 30.01.2019 № 38 «Об утверждении перечня объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений» утверждено в п. 4 постановления опубликовать настоящее постановление в информационном бюллетене «Смидовичские вести» и на официальном сайте администрации Смидовичского городского поселения Смидовичское.рф.

 Администрация Смидовичского городского поселения не разместила «Постановление Администрации городского поселения пос. Смидович от 30.01.2019 № 38 «Об утверждении перечня объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений» на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru), разместив данный перечень 30 января 2019 года лишь на официальном сайте администрации Смидовичского городского поселения Смидовичское.рф.

 Таким образом, в нарушение требований ч. 3 ст. 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»,  ст. 1 Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Администрацией Смидовичского городского поселения не размещен перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации.

2.

Частью 1 ст. 26 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» сообщение о проведении конкурса опубликовывается конкурсной комиссией в определяемом концедентом официальном издании и размещается на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (при проведении открытого конкурса) или направляется лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе (при проведении закрытого конкурса) в срок, установленный конкурсной документацией, но не менее чем за тридцать рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе. Статьей 1 Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» утверждено определить адрес сайта www.torgi.gov.ru в качестве адреса официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Администрация Смидовичского городского поселения на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) извещение и документацию на право заключения концессионного соглашения разместила 12.09.2019 года.

Дата окончания приема заявок на участие в открытом конкурсе – 15.10.2019 года 18-00 часов по местному времени.

Сообщение о проведении конкурса Администрацией Смидовичского городского поселения размещено на официальном сайте [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) за 22 рабочих дня до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе.

Таким образом, в нарушение ч. 1. ст. 26 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» Администрация Смидовичского городского поселения при размещении информации о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" нарушила установленный законодательством срок.

3.

Согласно п. 1 ч. 4 ст. 40 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» субъект Российской Федерации, участвующий в концессионном соглашении, несет следующие обязанности по концессионному соглашению: установление тарифов в соответствии с долгосрочными параметрами регулирования деятельности концессионера и методом регулирования тарифов, установленных концессионным соглашением, за исключением случаев, если соответствующими полномочиями в области регулирования цен (тарифов) наделен в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации и законом субъекта Российской Федерации, участвующего в концессионном соглашении, орган местного самоуправления поселения или городского округа.

Пунктом 1 ч. 1 ст. 42 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» определено, что концессионное соглашение, объектом которого являются объекты, указанные в части 1 статьи 39 настоящего Федерального закона, наряду с предусмотренными частью 1 статьи 10 настоящего Федерального закона должно содержать следующие существенные условия: значения долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера (долгосрочных параметров регулирования тарифов, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения, долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения) в случае, если реализация концессионером производимых товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 46 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях" по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, в конкурсную документацию помимо условий, установленных статьей 23 настоящего Федерального закона, также включаются: минимально допустимые плановые значения показателей деятельности концессионера и долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Согласно ч. 3 ст. 46 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" в конкурсной документации также устанавливаются по согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления, осуществляющими регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере государственного регулирования цен (тарифов), следующие долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера: иные не являющиеся в соответствии с частью 2 статьи 47 настоящего Федерального закона критериями конкурса долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера для предусмотренного конкурсной документацией метода регулирования тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения.

Пунктом 4 частью 1 статьи 47 Закона № 115-ФЗ установлено, что по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, в качестве критерия конкурса устанавливаются долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 2 настоящей статьи, в том числе базовый уровень операционных расходов, который устанавливается на первый год действия концессионного соглашения.

Согласно ч. 4 ст. 46 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ "О концессионных соглашениях» согласование указанных в части 3 настоящей статьи долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, а также предельных (минимальных и (или) максимальных) значений являющихся критериями конкурса долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Раздел IX(1) Правил № 1075 регламентирует взаимодействие органа регулирования и уполномоченного органа при нарушении последним требований к содержанию заявления о согласовании значений долгосрочных параметров регулирования и метода регулирования тарифов, а также составу прилагаемых к такому заявлению документов. Несоблюдение этих требований уполномоченным органом влечет возврат заявления органом регулирования, а также отказ регулятора в согласовании значений долгосрочных параметров регулирования и метода регулирования тарифов, содержащихся в проекте концессионного соглашения.

Администрация Смидовичского городского поселения в конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов системы теплоснабжения, расположенных на территории Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО указала, что долгосрочные параметры регулирования деятельности Концессионера и минимально допустимые плановые значения показателей деятельности Концессионера указаны в приложении № 2 к документации.

В приложении № 2 к документации указано, что долгосрочные параметры регулирования тарифов прилагаются, однако, значений долгосрочных параметров регулирования и метода регулирования тарифов в данном приложении не указано.

Администрация Смидовичского городского поселения в проекте концессионного соглашения в отношении объектов системы теплоснабжения, расположенных на территории Смидовичского городского поселения, находящихся в собственности Смидовичского городского поселения не указала информацию о значениях долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера (долгосрочных параметров регулирования тарифов, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения, долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

Таким образом, в нарушение требования п. 1 ч. 1 ст. 46 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» Администрация Смидовичского городского поселения не указала в документации на право заключения концессионного соглашения расположенных на территории Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера.

Кроме того, в нарушение требования п. 1 ч. 1 ст. 42 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» Администрация Смидовичского городского поселения в проекте концессионного соглашения в отношении объектов системы теплоснабжения, расположенных на территории Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО не указала информацию о значениях долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера (долгосрочных параметров регулирования тарифов, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения, долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

4.

Согласно ч. 20 ст. 39 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» в случае включения в указанный в ч. 3 ст. 4 настоящего Федерального закона перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений, объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления размещают на указанных в настоящей части официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" сведения о порядке получения копии подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения, сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании имущества, предлагаемого к включению в объект концессионного соглашения.

В соответствии с ч. 104 р. 10 постановления № 1075 орган регулирования дает предварительное согласие на изменение долгосрочных параметров регулирования при наличии: заверенной в установленном порядке копии акта технического обследования объектов теплоснабжения, являющихся объектами концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, проведенного в первый долгосрочный период регулирования с даты заключения концессионного соглашения, с указанием информации, подтверждающей, что фактические значения показателей энергосбережения и энергетической эффективности, установленных в качестве долгосрочных параметров регулирования, выше соответствующих фактических значений показателей потерь и удельного потребления энергетических ресурсов на единицу объема полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, указанных в конкурсной документации. При этом предлагаемые в заявлении об изменении долгосрочных параметров регулирования значения показателей энергосбережения и энергетической эффективности должны быть не выше фактических значений показателей энергосбережения и энергетической эффективности, определенных техническим обследованием.

Администрация Смидовичского городского поселения на официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" не разместила отчет о техническом обследовании имущества.

Также данная информация отсутствует в документации на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов системы теплоснабжения, расположенных на территории Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО.

Таким образом, в нарушение требований ч. 20 ст. 39 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ Администрация Смидовичского городского поселения не разместила на официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" сведения о порядке получения копии подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения, сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании имущества, предлагаемого к включению в объект концессионного соглашения.

5.

Пунктом 3 ч. 1 ст. 42 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» определено, что концессионное соглашение, объектом которого являются объекты, указанные в части 1 статьи 39 настоящего Федерального закона, наряду с предусмотренными частью 1 статьи 10 настоящего Федерального закона должно содержать следующие существенные условия: предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществлять в течение всего срока действия концессионного соглашения концессионером без учета расходов, источником финансирования которых является плата за подключение (технологическое присоединение).

Администрация Смидовичского городского поселения в проекте концессионного соглашения в отношении объектов системы теплоснабжения, расположенных на территории Смидовичского городского поселения, находящихся в собственности Смидовичского городского поселения в отношении объектов системы теплоснабжения не разместила информацию о предельном размере расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществлять в течение всего срока действия концессионного соглашения концессионером без учета расходов, источником финансирования которых является плата за подключение (технологическое присоединение).

 Таким образом, Администрация Смидовичского городского поселения нарушила требования п. 3 ч. 1 ст. 42 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

6.

Пунктом 2 ч. 1 ст. 42 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» определено, что концессионное соглашение, объектом которого являются объекты, указанные в ч. 1 ст. 39 настоящего Федерального закона, наряду с предусмотренными ч. 1 ст. 10 настоящего Федерального закона должно содержать следующие существенные условия: задание и основные мероприятия, определенные в соответствии со ст. 22 настоящего Федерального закона, с описанием основных характеристик таких мероприятий.

В силу ст. 22 Закона о концессионных соглашениях решение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, права собственности на которые принадлежат муниципальному образованию, принимается органом местного самоуправления. Этим решением устанавливается орган, уполномоченный концедентом на: а) утверждение конкурсной документации, внесение изменений в конкурсную документацию, за исключением устанавливаемых в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения положений конкурсной документации; б) создание конкурсной комиссии по проведению конкурса, утверждение ее персонального состава.

Для проведения конкурса создается в соответствии со ст. 22 названного Закона конкурсная комиссия, которая опубликовывает и размещает сообщение о проведении конкурса (при проведении открытого конкурса), принимает заявки на участие в конкурсе, принимает решения о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании заявителя участником конкурса или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе, определяет победителя конкурса и уведомляет участников конкурса о результатах проведения конкурса (ч. 1, 3 ст. 25 Закона о концессионных соглашениях).

Таким образом, организация конкурса для заключения концессионного соглашения начинается с момента принятия решения о заключении концессионного соглашения, предусмотренного ст. 22 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

При проведении процедуры подготовки и проведения конкурса Администрация Смидовичского городского поселения обязана руководствоваться требованиями Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

В результате проведенной проверки Комиссия Еврейского УФАС России установила, что требования ст. 22 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» Администрацией Смидовичского городского поселения не выполнены.

Таким образом, Администрация Смидовичского городского поселения нарушила требования п. 2 ч. 1 ст. 42, ст. 22 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Администрации Муниципального образования «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области - организатору торгов при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения (№ 120919/1956530), выдано обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

 В случае выявления нарушений допущенных субъектами естественных монополий, сетедержателями в отношении потребителей, антимонопольные органы без возбуждения дел о нарушениях антимонопольного законодательства, имеют полномочия на возбуждение административного производства по ст. 9.21 КоАП РФ.

 ПРИМЕР

В Еврейское УФАС России 18 марта 2019 года поступило заявление от Публичного акционерного общества «ННК-Хабаровскнефтепродукт» о повторном совершении Обществом с ограниченной ответственностью «Смидовичское дорожное управление административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «СДУ», являясь законным владельцем объекта электросетевого хозяйства и оказывая услуги по передаче электрической энергии, на основании Договора электроснабжения по передаче электрической энергии, Договора «На совместную эксплуатацию электрических сетей ООО «СДУ», 06 марта 2019 года без уведомления умышленно отключило электроэнергию на АЗС № 23 ПАО «ННК-Хабаровскнефтепродукт» и по настоящее время (26.11.2019 года) подключение не произвело, чем нарушило пункт 6 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг», утвержденных Постановлением Правительства № 861 от 27.12.2004 года, выразившееся в нарушении собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии.

Без предупреждения отключив 6 марта 2019 года от электроснабжения АЗС № 23 ООО «СДУ» совершило повторное однородное административное правонарушение, предусмотренное [частью 2](#Par4) статьи 9.21 КоАП РФ, поскольку ранее 23.01.2019 года общество было подвергнуто административному наказанию за совершение административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 9.21 КоАП РФ.

26 ноября 2019 года ООО «СДУ» было признано виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 9.21 КоАП РФ, выразившееся в нарушении собственником или иным законным владельцем объекта электросетевого хозяйства правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и ему назначено административное наказание в виде штрафа в размере 600 000 (шестьсот тысяч) рублей.

В соответствии со статьёй 29.13 КоАП РФ ООО «СДУ» выдано Представление о принятии мер по устранению причин и условий, способствовавших совершению административного правонарушения, а именно - принятие мер, направленных на подключение к электроэнергии АЗС № 23, принадлежащей ПАО «ННК-Хабаровскнефтепродукт».

За 4 квартал 2019 года (2 месяца) в Еврейское УФАС России поступило 15 жалоб на действия (бездействия) заказчиков и комиссий по осуществлению закупок, из них:

- 4 жалобы возвращены заявителям на основании ч. 11 ст. 105 Закона о контрактной системе (несоответствие требованиям Закона о контрактной системе);

- 2 жалобы отозваны заявителями;

- 1 жалоба перенаправлена по подведомственности;

- 1 жалоба признана необоснованной;

- 7 жалоб признаны обоснованными;

- выдано 2 предписания;

- выявлено 8 закупок с нарушениями Закона о контрактной системе.

Еврейским УФАС России на основании обращения проведена 1 внеплановая проверка, проверена 1 закупка, в которой выявлены нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Рассмотрено 8 обращений заказчиков о включении хозяйствующих субъектов в РНП. По результатам рассмотрения обращений:

- 2 обращения возвращены, в связи с несоответствием обращения требованиям ст. 104 Закона о контрактной системе;

- по 2 обращениям принято решение об отказе включения хозяйствующих субъектов включены в РНП.

 Еврейским УФАС России за 4 квартал 2019 года (2 месяца) возбуждено 36 дел об административных нарушениях, наложено порядка 400 000 руб. штрафов.

 ПРИМЕР:

 В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Стройресурс» на действия муниципального заказчика Администрации муниципального образования «Известковское городское поселение» Облученского муниципального района Еврейской автономной области (далее – Администрация, Заказчик) при осуществлении закупки для муниципальных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Ремонт подъезда к железнодорожному переезду п. Известковый».

 В результате проведения правового анализа представленных документов, внеплановой проверки, заслушав представителей Заказчика, Комиссией Еврейского УФАС России установлено следующее.

1. В соответствие с ч. 30 ст. 34 Закона о контрактной системе если заказчиком в соответствии с ч. 1 ст. 96 настоящего Федерального закона установлено требование обеспечения исполнения контракта, в контракт включается обязательство поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены ч.ч. 7, 7.1, 7.2 и 7.3 ст. 96 настоящего Федерального закона. За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного настоящей частью, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с ч. 7 настоящей статьи.

В разделе «Обеспечение исполнения контракта» Информационной карты электронного аукциона установлен размер обеспечения исполнения контракта, который составляет 5 % от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет: 368 053,50 руб. (Триста шестьдесят восемь тысяч пятьдесят три рубля 50 копеек).

При этом, Комиссией Еврейского УФАС России установлено, что проект муниципального контракта не содержит условие, предусмотренное ч. 30 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в проекте муниципального контракта обязанности к поставщику (подрядчику, исполнителю), в случае отзыва у банка, предоставившего банковскую гарантию, лицензии на осуществление банковских операций о предоставлении нового обеспечения исполнения контракта, нарушают ч. 30 ст. 34 Закона о контрактной системе.

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.

Частью 5 ст. 34 Закона о контрактной систем установлено, что 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 ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от неуплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

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 (далее – Правила) утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации 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 15.05.2017 № 570 и признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063» (далее - Постановление № 1042).

На основании Постановления Правительства Российской Федерации от 02.08.2019 № 1011 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042» в п. 11, п. 12 Правил внесены изменения - слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменены словами «начисленных штрафов».

При изучении п. 7.5 раздела 7 проекта муниципального контракта, Комиссией Еврейского УФАС России установлено, что Заказчиком в проекте муниципального контракта установлена ответственность сторон ненадлежащим образом, а именно без учета внесенных изменений на основании Постановления Правительства Российской Федерации от 02.08.2019 № 1011 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042».

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают ч. 5, ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе 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 [ч.ч. 3](#P1789) - [6 ст. 66](#P1813) настоящего Федерального закона 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.

В соответствии с п.п. б п. 2 ч. 3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного [ч. 3.1](#P1796) настоящей статьи, при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Заказчиком требования к составу первой части заявки установлены в разделе «Требования к содержанию, составу заявки на участие в аукционе, инструкция по ее заполнению» Информационной карты электронного аукциона, где указано, что первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать, в том числе конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе. Рекомендуемая форма первой части заявки приведена в приложении № 3 - форма 1. Участник закупки вправе представить первую часть заявки не по рекомендуемой форме при условии наличия в ней всех сведений о характеристиках товара, предусмотренных настоящим подпунктом.

При изучении раздела «Требования к содержанию, составу заявки на участие в аукционе, инструкция по ее заполнению» Информационной карты электронного аукциона, *Рекомендуемой формы первой части заявки,* Комиссией Еврейского УФАС России установлено, что в данных разделах документации об электронном аукционе отсутствуют указания на используемый товар при выполнении работ, в отношении которого в первой части заявки участникам электронного аукциона необходимо предоставить конкретные показатели.

На основании изложенного, в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 64, п.п. б п. 2 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе Заказчиком в разделе «Требования к содержанию, составу заявки на участие в аукционе, инструкция по ее заполнению» Информационной карты электронного аукциона не указаны ссылки на Техническое задание документации об электронном аукционе (не указан раздел и (или) пункт документации об электронном аукционе, в котором содержатся показатели товара, используемого для выполнения работ).

1. 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.

Частью 5 ст. 34 Закона о контрактной систем установлено, что 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 ключевой ставки 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 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 (далее – Правила) утверждены Постановление № 1042.

На основании Постановления Правительства Российской Федерации от 02.08.2019 № 1011 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042» в абз. первый п. 3 Правил внесены изменения - слова «в виде фиксированной суммы, определяемой» исключены.

При изучении п. 7.5 раздела 7 проекта муниципального контракта, Комиссией Еврейского УФАС России установлено, что Заказчиком в проекте муниципального контракта установлена ответственность Заказчика ненадлежащим образом, а именно без учета внесенных изменений на основании Постановления Правительства Российской Федерации от 02.08.2019 № 1011 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042».

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе.

 ПРИМЕР

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Дельрус-ДВРЦ» на действия государственного заказчика - Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Областная больница» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка портативного ультразвукового диагностического аппарата с системой навигации для выполнения регионарной анестезии, пункции и катетеризации центральных и периферических сосудов и оценки критических состояний» (извещение о проведении электронного аукциона с изменениями № 0378200002919000314 от 24.10.2019).

 Частью 5 ст. 23 Закона о контрактной системе установлено, что формирование и ведение в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд обеспечиваются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

 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.

Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 № 145 утверждены Правила 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 - Правила).

 Согласно п. 1 Правил установлено, что настоящие Правила определяют порядок формирования и ведения каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе состав включаемой в него информации.

 Под каталогом товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - каталог) понимается систематизированный перечень товаров, работ, услуг, закупаемых для обеспечения государственных и муниципальных нужд, сформированный на основе Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 и включающий в себя информацию в соответствии с настоящими Правилами (п. 2 Правил).

 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 «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).

 В силу п. 5 Правил заказчик вправе указать в плане закупок, плане-графике закупок, формах обоснования закупок, извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями ст. 33 Федерального закона, которые не предусмотрены в позиции каталога.

В соответствии с п. 6 Правил в случае предоставления иной и дополнительной информации, предусмотренной п. 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).

 В соответствии с п. 12 Правил код позиции каталога формируется на каждую позицию каталога и представляет собой уникальный цифровой код на основе кода Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014.

 Пунктом 18 Правил установлено, что информация, включаемая в позицию каталога в соответствии с подпунктом "а" пункта 10 настоящих Правил, подлежит применению со дня включения в каталог новой позиции каталога. При этом дата начала обязательного применения информации, предусмотренной подпунктами "б" - "и" пункта 10 настоящих Правил, устанавливается по истечении 30 дней со дня включения в каталог новой позиции каталога, если иное не установлено уполномоченным органом.

 Согласно каталогу товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд содержащемся (далее - каталог КТРУ) в ЕИС) для позиции с кодом по ОКПД2 26.60.12.132 включенной в код позиции КТРУ № 26.60.12.132-00000026: «Система ультрозвуковой визуализации универсальная» включены в каталог КТРУ, дата начала обязательного применения позиций каталога установлена с 01.07.2019, дата окончания обязательного применения позиций каталога: бессрочно.

Позиция по коду КТРУ № 26.60.12.132-00000026 имеет следующее описание характеристик: «Стационарный или передвижной (например, на колесах) комплект изделий, разработанных для сбора, отображения и анализа ультразвуковых изображений во время целого ряда экстракорпоральных и/или интракорпоральных процедур ультразвуковой визуализации (эндосонографии или эндоскопии) (например, для ультразвуковой визуализации во время кардиологических, родовспомогательных и гинекологических, эндоскопических процедур, исследований молочной железы, простаты, сосудов, хирургии внутренних нарушений). Состоит из работающего от сети (сети переменного тока) блока для обработки данных с интегрированным программным обеспечением и монитором. Обычно представляет собой мобильное устройство, которое может поддерживать целый ряд датчиков и систем программного обеспечения; могут быть включены ультразвуковые датчики».

 Комиссией установлено, что в действиях Заказчика содержатся нарушения ч. 6 ст. 23 Закона о контрактной системе, выразившиеся в несоблюдении требований об использовании каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при указании наименования объекта закупки и его описании в плане-графике закупок, извещении об аукционе и Документации (по коду КТРУ № 26.60.12.132-00000026).

 ПРИМЕР

 В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «ЭКСТРЕМФАРМ-С» на действия аукционной комиссии государственного заказчика - Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Областная больница» при осуществлении закупки для государственных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка лекарственного препарата Меропенем».

 Согласно п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

 В соответствии с п. 47 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон о лицензировании) лицензированию подлежит фармацевтическая деятельность.

 В письме ФАС России от 19.09.2017 № ИА/64899/17 «О необходимости наличия у участников закупки лекарственных препаратов лицензии на оптовую торговлю лекарственными препаратами» сообщается следующее:

 Согласно п. 34 ст. 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон об обращении лекарственных средств) организация оптовой торговли лекарственными средствами - организация, осуществляющая оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку в соответствии с требованиями Закона об обращении лекарственных средств.

Частью 1 ст. 52 Закона об обращении лекарственных средств установлено, что фармацевтическая деятельность осуществляется организациями оптовой торговли лекарственными средствами, аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, и их обособленными подразделениями (амбулаториями, фельдшерскими и фельдшерско-акушерскими пунктами, центрами (отделениями) общей врачебной (семейной) практики), расположенными в сельских населенных пунктах, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность.

В соответствии со ст. 54 Закона об обращении лекарственных средств оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами по правилам надлежащей дистрибьюторской практики и правилам надлежащей практики хранения и перевозки лекарственных препаратов, утвержденным соответствующими уполномоченными федеральными органами исполнительной власти.

Согласно п. 7 Правил оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, утвержденных приказом Минздравсоцразвития России от 28.12.2010 № 1222н, оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется при наличии лицензии на фармацевтическую деятельность (с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами"), выданной в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Также в соответствии со ст. 53 Закона об обращении лекарственных средств организации оптовой торговли лекарственными средствами могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке, в том числе и медицинским организациям.

Порядок розничной торговли лекарственными препаратами установлен ст. 55 Закона об обращении лекарственных средств, в соответствии с которым розничная торговля лекарственными препаратами в количествах, необходимых для выполнения врачебных (фельдшерских) назначений или назначений специалистов в области ветеринарии, осуществляется аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность…

Таким образом, по мнению ФАС России, в случае если объектом закупки является поставка лекарственных средств, заказчику необходимо установить требование к участникам закупки о соответствии законодательству Российской Федерации, а именно, если участник закупки не является производителем лекарственных средств, о наличии у организации оптовой торговли лицензии на фармацевтическую деятельность с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами». Розничный продавец, не имея лицензию на фармацевтическую деятельность с указанием «оптовая торговля лекарственными средствами», не может быть участником закупки и поставщиком лекарственных средств по государственному контракту.

Если участником вышеуказанной закупки является производитель лекарственных средств, то участник закупки в составе своей заявки предоставляет лицензию на осуществление деятельности по производству лекарственных средств, выданную в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 06.07.2012 № 686 «Об утверждении Положения о лицензировании производства лекарственных средств».

Вышеуказанная позиция изложена в письмах ФАС России от 23.10.2014 № АД/43043/14, от 21.06.2017 № ИА/41856-ПР/17, а также подтверждена решением Верховного суда Российской Федерации от 05.12.2016 по делу № АКПИ16-1012».

 В соответствии с п. 6 ч. 5 ст. 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в ст. 42 настоящего Федерального закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с п. 1 ч. 1, ч.ч. 2 и 2.1 (при наличии таких требований) ст. 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с ч. 1.1 (при наличии такого требования) ст. 31 настоящего Федерального закона.

Заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона в требованиях к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставку товара (в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе) не указано, что в соответствии с п. 47 ч. 1 ст. 12 Закона о лицензировании, ст. 52-54 Закона об обращении лекарственных средств: участник закупки должен обладать действующей лицензией на осуществление фармацевтической деятельности с правом оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, или участник закупки должен обладать действующей лицензией на производство лекарственных средств, что является нарушением п. 6 ч. 5 ст. 63, п. 1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе.

 За период 4 квартала 2019 года в РНП включено 4 хозяйствующих субъекта.

 ПРИМЕР

 В Управление поступило обращение государственного заказчика – Управления лесами правительства Еврейской автономной области (о включении в реестр недобросовестных поставщиков победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) уклонившегося от заключения государственного контракта – Индивидуального предпринимателя при осуществлении закупки для государственных нужд, путем проведения электронного аукциона, объектом которого является: «Поставка лесопожарной техники для нужд управления лесами правительства Еврейской автономной области».

В своем обращении Управление лесами сообщает, что Заказчиком был проведен электронный аукцион.

Победителем определения поставщика согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона был признан Индивидуальный предприниматель .

В соответствии с ч. 13 ст. 83.2 Закона о контрактной системе победитель был признан уклонившимся от заключения контракта в связи с ненаправлением подписанных сертификатом усиленной электронной подписи проекта контракта, необходимых документов об обеспечении исполнения контракта, протокола разногласий.

На основании ч. 2, 4 ст. 104 Закона о контрактной системе Заказчик сообщает следующую информацию в отношении процедуры определения поставщика и уклонившегося от заключения контракта победителя:

В соответствии с ч. 15 ст. 99, ст. 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссией проведена внеплановая камеральная проверка в отношении Заказчика.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов.

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. 83.2 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Согласно ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Согласно ч. 2 ст. 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

В соответствии ч. 3 ст. 37 Закона о контрактной системе к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Частью 5 ст. 37 Закона о контрактной системе в случае проведения открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме, аукциона информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем конкурса или аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации, предусмотренной частью 3 настоящей статьи, недостоверной контракт с таким участником не заключается и он признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается заказчиком в единой информационной системе не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

В соответствии с ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Частью 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе установлено, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

Согласно ч. 5 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 6 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

Частью 7 ст. 83.2 Закона о контрактной системе установлено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

Согласно ч. 13 ст. 83.2 Закона о контрактной системе победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

В соответствии с ч. 14 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, в случае, если победитель электронной процедуры признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе заключить контракт с участником такой процедуры, заявке которого присвоен второй номер. Этот участник признается победителем такой процедуры, и в проект контракта, прилагаемый к документации и (или) извещению о закупке, заказчиком включаются условия исполнения данного контракта, предложенные этим участником. Проект контракта должен быть направлен заказчиком этому участнику в срок, не превышающий пяти дней с даты признания победителя такой процедуры уклонившимся от заключения контракта. При этом заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в электронной процедуре.

Согласно [протоколу [рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 14.10.2019 года](http://www.sberbank-ast.ru/viewdocument.aspx?id=303936451)](http://www.sberbank-ast.ru/ViewDocument.aspx?id=188488710) на участие в электронном аукционе подано 5 заявок

Протокол подведения итогов электронного аукциона №0178200000119000012-3 размещен на официальном сайте http://www.zakupki.gov.ru - 17.10.2019.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0178200000119000012-3 в результате рассмотрения вторых частей заявок победителем закупки признан ИП.

18 октября 2019 года ИП в адрес Заказчика было направлено письмо, согласно которому ИП сообщает, что не может воспользоваться ни одним из способов, указанных в письме заказчика о применении антидемпинговых мер. Тем самым, победитель уведомляет заказчика о невозможности исполнения контракта на поставку лесопожарной техники для нужд управления лесами правительства ЕАО.

В ответ на письмо ИП, Заказчик уведомил победителя аукциона о применении к нему мер по включению в реестр недобросовестных поставщиков, в случае не подписания им контракта в установленные законом сроки.

Цена контракта предложенная и.п. была снижена более чем на двадцать пять процентов от начальной (максимальной) цены.

Разделом 1.12 Документации и р. 29 Информационной карты документации установлены антидемпинговые меры при проведении аукциона.

Таким образом, учитывая положения ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, победителю Аукциона необходимо одновременно разместить на электронной площадке подписанный проект контракта и предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Согласно скриншота с сайта закупок <http://www.zakupki.gov.ru> и скришота с личного кабинета ЗАО «Сбербанк - АСТ» 17.10.2019 года в единой информационной системе Заказчиком (в соответствии с ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе) размещен проект контракта без подписи и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта (антидемпинговые меры в отношении ИП) В соответствии с ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе фактический срок размещения и подписания контракта, а так же документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта победителем аукциона ИП истек – 22.10.2019 года, т.е. по истечении 5 дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС проекта контракта.

Согласно информации, представленной Заказчиком в материалы дела 23.10.2019 года в адрес Заказчика поступило уведомление от электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ», в котором указано следующее: по электронной процедуре участником (победителем): ИП – в регламентированный срок не направлены подписанный сертификатом усиленной электронной подписью проект контракта, необходимые документы об обеспечении исполнения контракта, протокол разногласий.

Таким образом, по состоянию на 22.10.2019 года ИП считается уклонившимся от заключения контракта.

23 октября 2019 года в соответствии с ч. 13 ст. 82.3 Закона о контрактной системе, Заказчиком издан Протокол признания победителя уклонившимся от заключения контракта по результатам электронного аукциона ИП, который размещен на официальном сайте http://[www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) – 23.10.2019 года.

Таким образом, Заказчиком при [признания участника уклонившимся от заключения контракта](http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/protocol/protocol-main-info.html?regNumber=0378200003719000013&protocolId=22894291) соблюдены требования ч. 13 ст. 83.2 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов.

По смыслу указанной нормы Федерального закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

При этом антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта установления заказчиком уклонения подрядчика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

В целях проверки факта уклонения от заключения контракта Комиссией Еврейского УФАС России направлено в адрес ИП по электронной почте уведомление о рассмотрении обращения о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В адрес Еврейского УФАС поступили письменные возражения ИП, в которых указано следующее.

«16 октября 2019 года индивидуальный предприниматель был признан победителем электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку лесопожарной техники для нужд управления лесами правительства Еврейской автономной области. 18 октября 2019 года в адрес ИП поступило письмо от заказчика о применении антидемпинговых мер, в котором указано, что для заключения контракта, необходимо воспользоваться одним из следующих способов:

- внести обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, в общем размере 1 114 198 (один миллион сто четырнадцать тысяч сто девяносто восемь) рублей 49 копеек;

- предоставить информацию, подтверждающую добросовестность в соответствии с ч. 3 ст. 37 Закона о контрактной системе с одновременным предоставлением обеспечения контракта в размере 371 399 (триста семьдесят одна тысяча триста девяносто девять) рублей 50 копеек;

- предоставить сведения, содержащиеся в реестре контрактов, об исполнении победителем трех контрактов в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке.

Сообщаю, что в настоящее время, ИП не имеет возможности внести обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, в общей сумме 1 114 198 (один миллион сто четырнадцать тысяч сто девяносто восемь) рублей 49 копеек. Кроме того, поскольку ИП принимает участие в электронных торгах впервые, у него отсутствует информация, подтверждающая добросовестность в соответствии с ч. 3 ст. 37 Закона о контрактной системе, а также сведения, содержащиеся в реестре контрактов об исполнении победителем трех контрактов в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке. В связи с чем ИП не имеет возможности удовлетворить требования Заказчика о применении антидемпинговых мер и, следовательно, заключить контракт.

На основании вышеизложенного, поскольку ИП не уклоняется от реального заключения контракта, а не в состоянии удовлетворить требования о применении антидемпинговых мер, просит не включать его в реестр недобросовестных поставщиков».

Доводы ИП отклоняются по следующим основаниям.

В силу ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно п. 1 ст. 401 ГК 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.

Согласно п. 3 ст. 401 ГК 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. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у ИП каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Еврейское УФАС России не представлено.

Кроме того, уклонение от заключения государственного контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник электронного аукциона по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Действуя в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию финансов федерального бюджета), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Хронология заключения контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные процессуальные сроки ИП в адрес Заказчика не было направлено ни одного документа в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Лицо, принимающее участие в закупке, подавая заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме, должно осознавать все связанные с таким участием риски и возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания последнего победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении действий, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, либо в бездействии, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, чем создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Комиссия Еврейского УФАС полагает, что признанный Заказчиком факт уклонения ИП от заключения контракта, выразившийся в непредоставлении участником закупки обеспечения исполнения контракта в установленный срок и не подписания контракта свидетельствует о совершении ИП недобросовестных действий.

В соответствии с положениями статьи 104 Закона о контрактной системе, признание поставщика (исполнителя, подрядчика) уклонившимся от заключения контракта влечет включение сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении ИП от заключения государственного контракта, следовательно, сведения об ИП подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе установлено, что в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

23 октября 2019 года Заказчик направил в адрес контролирующего органа сведения в отношении ИП для решения вопроса о включении сведений в отношении него в реестр недобросовестных, что соответствует ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе.

Комиссия Еврейского УФАС России, руководствуясь ст. 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», решила сведения, представленные государственным заказчиком – Управлением лесами Правительства Еврейской автономной области в отношении Индивидуального предпринимателя включить в РНП на срок 2 года.