**РЕШЕНИЕ № 054/06/34-44/2019**

07 февраля 2019 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
Новосельцева А.В. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
Алышова А.Е. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в присутствии представителей:

***от заказчика –*** МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта»: <…> (по доверенности), <…> (по доверенности), <…> (по доверенности),

***от подателя жалобы –*** ООО «Контракт»: не явились (уведомлено надлежащим образом);

рассмотрев жалобу ООО «Контракт» на действия заказчика – МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта» при проведении электронного аукциона № 0351300276419000001 на поставку оборудования и инвентаря для спортивного объекта (крытый каток) для нужд МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта», начальная (максимальная) цена контракта 11 052 631 руб. 60 коп.,

**УСТАНОВИЛА:**

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Контракт» с жалобой на действия заказчика – МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта» при проведении электронного аукциона № 0351300276419000001 на поставку оборудования и инвентаря для спортивного объекта (крытый каток) для нужд МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта».

***Суть жалобы ООО «Контракт» заключается в следующем.***

1. Заказчик указал в информационной карте неверный срок окончания предоставления разъяснений участникам закупки. Так, дата и время окончания срока предоставления разъяснений – 01.02.2019 18:00. При этом, дата и время окончания срока подачи заявок – 04.02.2019 08:30.

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

Начальная (максимальная) цена контракта по данной закупке – 11 052 631 руб. 60 коп.

Вместе с тем, дата и время начала срока подачи заявок – 21.01.2019 08:26; дата и время окончания срока подачи заявок – 04.02.2019 08:30.

Таким образом, заказчиком сокращен срок подачи заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

3. Извещение о проведении электронного аукциона, сформированное в электронном виде в ЕИС, не содержит требования, предъявляемые заказчиком к участникам электронного аукциона, в частности, требование, установленное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной системе.

Кроме того, указанное извещение о проведении электронного аукциона не содержит исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии со ст.31 Закона о контрактной системе.

4. Заказчиком установлены требования к компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, которые приводят к ограничению количества участников закупки, ограничивают возможность участников закупки представить надлежащее предложение в составе заявок на участие в аукционе.

Так, согласно описанию объекта закупки заказчиком установлены следующие требования к характеристикам товара по позиции «тентовая ПВХ-оболочка»:

Сопротивление на разрыв по основе: не менее 2300 Н/5 см и не более 2500 Н/5 см;

Требуемая разрывная нагрузка - основа: не менее 3000 Н/5 см;

Требуемая разрывная нагрузка – уток: не менее 2800 Н/5 см;

Требуется предусмотренная раздирающая нагрузка - основа: не менее 300 Н;

Требуется предусмотренная раздирающая нагрузка - уток: не менее 300 Н;

Адгезия: не менее 90 Н/5 см.

Включение заказчиком в описание объекта закупки требований к товарам, значения показателей которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, является излишним.

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

требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В нарушение вышеуказанной нормы в описании объекта закупки указан товарный знак без сопровождения словами «или эквивалент», а именно, по позиции «металлокаркас» установлено: антикоррозионная защита должна быть выполнена грунт-эмалью «Антикор 3в1».

6. В соответствии с п.2.4 проекта контракта оплата производится заказчиком в размере авансового платежа 30% от цены контракта на расчетный счет поставщика, указанный в контракте, в течение 5 (пяти) рабочих дней, а остальные 70% после поставки всего количества товара в течение 30 (тридцати) рабочих дней с даты представления счета, счета-фактуры (при наличии) и на основании подписанной сторонами товарной (товарно-транспортной) накладной (УПД) и акта приема-передачи товаров, оформленного по прилагаемой форме (приложение № 2 к контракту), при отсутствии у заказчика претензий по количеству и качеству поставленного товара.

В соответствии с извещением о проведении электронного аукциона в закупке могут принимать участие только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

Между тем, согласно ч.8 ст.30 Закона о контрактной системе в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с ч.3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного ч.7 ст.94 настоящего Федерального закона.

7. Согласно п.7.5 проекта контракта 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:

10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

и составляет _____ рублей _____ копеек.

В соответствии с документацией о проведении электронного аукциона в закупке могут принимать участие только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042, установлен иной порядок определения размера штрафа и размера пени при заключении контракта с субъектами малого предпринимательства и социально ориентированными некоммерческими организациями.

Таким образом, заказчиком в проекте контракта установлены ненадлежащие размеры штрафов, начисляемых исполнителю за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

8. Согласно п.9.2 проекта контракта контракт действует до «31» декабря 2019 года. Вместе с тем, п.8.4 проекта контракта предусмотрено, что срок действия банковской гарантии по «30» апреля 2019 года.

Заказчиком нарушена ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе, в соответствии с которой срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

***МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта» в возражениях на жалобу ООО «Контракт» сообщило следующее.***

1. 18.01.2019 заказчиком было выгружено извещение с ГИС НСО в ЕИС, однако в связи с тем, что 19.01.2019 и 20.01.2019 выпали на выходные дни, контроль в ЕИС прошел 21.01.2019, исходя из этого, срок подачи заявок начался с 21.01.2019.

2. Документация об электронном аукционе содержит перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии со ст.31 Закона о контрактной системе. Иные требования не установлены.

3. По мнению МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта», у заказчика не имелось иного способа описания объекта закупки, которое обеспечивало бы более точное и четкое (более объективное) описание характеристик необходимого к поставке товара.

4. Заказчиком в описании объекта закупки установлены требования к антикоррозийной обработке в соответствии с местом эксплуатации товара и подверженности металла к коррозии.

Антикор 3 в 1 – это технология, которая сочетает в себе свойства преобразователя ржавчины, антикоррозионного грунта и декоративной эмали, что позволяет упростить процесс окрашивания. Применяется для окраски поверхностей, очистка которых от ржавчины затруднена в силу ряда причин: крупных габаритов изделия, сложного профиля. Кроме того, Антикор 3 в 1 не является торговой маркой.

5. Заказчик считает, что пункты №№ 6 – 8 жалобы обоснованы, в проекте контракта допущены ошибки.

***Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.***

1. Согласно п.11 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

В соответствии с п.21 документации об электронном аукционе дата начала срока предоставления участникам аукциона разъяснений документации об электронном аукционе – 21.01.2019, дата окончания срока предоставления разъяснений документации об электронном аукционе – 01.02.2019.

Согласно ч.3 ст.65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом, участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Частью 4 ст.65 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в ч.3 указанной статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Датой окончания срока подачи заявок по данной закупке является 04.02.2019, следовательно, дата окончания срока предоставления разъяснений положений аукционной документации должна была быть установлена не позднее чем на 02.02.2019. По мнению Комиссии Новосибирского УФАС России, так как 02.02.2019 являлось выходным днем, установив дату окончания срока предоставления разъяснений документации об электронном аукционе на 01.02.2019, заказчик не нарушил положения ст.65 Закона о контрактной системе. Довод жалобы не подтвержден.

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

Начальная (максимальная) цена контракта при проведении электронного аукциона № 0351300276419000001 равна 11 052 631 руб. 60 коп.

В соответствии с данными, размещенными в единой информационной системе, дата и время начала срока подачи заявок – 21.01.2019 08:26, дата и время окончания срока подачи заявок – 04.02.2019 08:30.

Согласно ст.191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Следовательно, отсчет пятнадцатидневного срока должен был осуществляться с 22.01.2019, заказчику необходимо было установить дату окончания срока подачи заявок на 05.02.2019 включительно (т.е. до конца рабочего дня МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта» либо до 23:59).

Таким образом, заказчиком нарушена ч.3 ст.63 Закона о контрактной системе. Данный довод жалобы подтвержден.

3. Изучив электронную форму извещения о проведении электронного аукциона, Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что заказчиком действительно не установлены требования, предъявляемые заказчиком к участникам в соответствии со ст.31 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что допущенное заказчиком нарушение не повлекло ущемления прав и законных интересов участников закупки, так как печатная версия извещения о проведении электронного аукциона, размещенная в ЕИС, содержит все требования, предусмотренные ст.31 Закона о контрактной системе.

4. Согласно п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В соответствии с Письмом ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» требования заказчика подробно описать в заявке (путем представления 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.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что при описании объекта закупки по позиции «тентовая ПВХ-оболочка» указаны характеристики, которые становятся известными по результатам испытаний, при этом, также установлено, что п.16.1 документации об электронном аукционе предусмотрено, что участник закупки должен указать конкретные показатели предлагаемого к поставке товара. Таким образом, установив данные требования, заказчик нарушил ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.

5. В соответствии с п.1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Описание объекта закупки по позиции «металлокаркас» содержит следующее требование: антикоррозионная защита должна быть выполнена грунт-эмалью «Антикор 3 в 1».

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что Антикор 3 в 1 является универсальным продуктом, предназначенным для грунтования и окраски металлических поверхностей и производится разными производителями. Следовательно, указание заказчиком в описании объекта закупки «Антикор 3 в 1» не является указанием на товарный знак.

Вместе с тем, Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что «Антикор 3 в 1» имеет ТУ 2313-008-564212682-2012, разработанные ООО «Цветной бульвар», таким образом, установив в описании объекта закупки указание на данный товар, заказчик фактически указал на товар конкретного производителя и ограничил возможности участников закупки представить иной материал для обработки металлических конструкций.

6. В соответствии с п.2.4 проекта контракта оплата производится заказчиком в размере авансового платежа 30% от цены контракта на расчетный счет поставщика, указанный в контракте, в течение 5 (пяти) рабочих дней, а остальные 70% после поставки всего количества товара в течение 30 (тридцати) рабочих дней с даты представления счета, счета-фактуры (при наличии) и на основании подписанной сторонами товарной (товарно-транспортной) накладной (УПД) и акта приема-передачи товаров, оформленного по прилагаемой форме (приложение № 2 к контракту), при отсутствии у заказчика претензий по количеству и качеству поставленного товара.

В соответствии с документацией о проведении электронного аукциона в закупке могут принимать участие только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

Между тем, согласно ч.8 ст.30 Закона о контрактной системе в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с ч.3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати

рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного ч.7 ст.94 настоящего Федерального закона.

Таким образом, заказчиком нарушена ч.8 ст.30 Закона о контрактной системе. Довод жалобы подтвержден.

7. 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.

Порядок определения размера штрафа и размера пени установлен соответствующими Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042. В соответствии с указанными Правилами за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с п.1 ч.1 ст.30 Закона о контрактном системе, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

Таким образом, ответственность сторон, определенная п.7.5 проекта контракта, не содержит порядка установления размеров штрафов и пени для сторон в порядке, установленном Правилами, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042, что является нарушением ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе. Довод жалобы нашел подтверждение.

8. Согласно ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться представлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст.45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Пунктом 9.2 проекта контракта установлено, что контракт действует до «31» декабря 2019 года. Вместе с тем, п.8.4 проекта контракта предусмотрено, что срок действия банковской гарантии – по «30» апреля 2019 года. Таким образом, заказчиком нарушена ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе, довод жалобы нашел подтверждение.

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что

заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе, однако данные нарушения не повлекли ущемления прав и законных интересов участников закупки, руководствуясь п.3.35 административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Новосибирского УФАС России полагает возможным не выдавать заказчику МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта» предписание об отмене результатов закупки. Вместе с тем, заказчику будет выдано предписание о внесении соответствующих изменений в проект контракта при его заключении с победителем электронного аукциона.

***При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, иных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выявлено.***

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

***РЕШИЛА:***

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на действия заказчика – МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта» при проведении электронного аукциона № 0351300276419000001 на поставку оборудования и инвентаря для спортивного объекта (крытый каток) для нужд МБУ «Районный клуб развития физической культуры и спорта» частично обоснованной (обоснованы 2, 3, 4, 6, 7, 8 доводы).

2. Признать заказчика нарушившим ч.8 ст.30, п.1 ч.1 ст.33, ч.5 ст.34, ч.3 ст.63, ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

*Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.*

Председатель
Комиссии
А.Г.
Швалов

Члены Комиссии А.В.
Новосельцева

А.Е. Алышова