

Решение
по делу №06/1958-17
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

15.06.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителя Заказчика А. А. Галдиной (по доверенности),
представители Заявителя на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя от 08.06.2017 № 08/06 (вх. №2057/09 от 08.06.2017) на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «Поставка щебня фракции 25-60 мм» (извещение № 0575400000117000344) (далее — Аукцион) в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и в результате внеплановой проверки, проведенной в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктом 3.30 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 Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14)

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на положения документации об Аукционе. По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. В обосновании начальной (максимальной) цены договора Заказчик указал наименование объекта закупки не в соответствии с предметом закупки.
2. В пункте 4.1. проекта договора указана конкретная цена товара.
3. В пункте 4.11. проекта договора указан срок подписания первого акта сверки 30.06.2017, что невозможно ввиду возможности заключения договора после указанной даты.
4. В пункте 8.2. проекта договора указано обеспечение исполнения договора не соответствующее извещению и документации об Аукционе.
5. В проекте договора не указаны лимиты по каждому из источников финансирования закупки.
6. В документации об Аукционе и проекте договора отсутствует конкретный график поставок.
7. В техническом задании «присутствуют нечитаемые знаки перед значениями нескольких характеристик товара. Включены точные показатели без указания погрешности, диапазона или верхних (нижних) границ показателя». ... В пункте 9.18 проекта договора указано о возможности поставки товара, с улучшенными характеристиками.
8. В Техническом задании документации об Аукционе не указано, какому конкретному законодательству необходимо соответствовать товару по безопасности.
9. В пункте 9.1. проекта договора указано «Окончание срока действия Договора не освобождает Стороны от ответственности...» - недопустимо, т.к. Договор может обеспечиваться Банковской гарантией, которая должна иметь срок действия превышающий срок действия Договора» (цитата).

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 09.06.2017 №06/5805, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт).

На заседании Комиссии представитель Заказчика не согласился с доводами жалобы Заявителя и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик руководствовался требованиями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте – 26.05.2017;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта – 1 18 750 000,00 рублей;

- дата окончания подачи заявок: 13.06.2017 09:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей первых частей заявок участников: 20.06.2017, дата проведения Аукциона: 23.06.2017.

1. В качестве жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчик в обосновании начальной (максимальной) цены договора «прописал в графе «Наименование товара: Щебень из плотных горных пород для балластного слоя железнодорожного пути 2 категории». При этом предметом закупки является «Поставка щебня фракции 25-60 мм. Из указанных формулировок невозможно определить принадлежность расчета НМЦК к предмету закупки» (цитата жалобы).

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

Согласно извещению и документации об Аукционе, размещенным Заказчиком в ЕИС, наименованием объекта закупки является «Поставка щебня фракции 25-60 мм». Документация об аукционе содержит обоснование начальной (максимальной) цены контракта, которое размещено Заказчиком в ЕИС в разделе «Документы закупки» отдельным файлом в формате «Excel».

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что фракция щебня 25-60 мм, согласно ГОСТ 7392-2014 по физико-механическим характеристикам и фракционному составу относится ко 2 категории щебня из плотных горных пород для балластного слоя железнодорожного пути.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

Заявителем не представлено объективных доказательств и документально не подтверждены доводы, изложенные в жалобе.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

2. Согласно доводам жалобы Заявителя о том, что отдельные положения проекта договора установлены Заказчиком ненадлежащее, в частности доводы жалобы:

- 2. В пункте 4.1. проекта договора указана конкретная цена договора.

- 3. В пункте 4.11. проекта договора указан срок подписания первого акта сверки 30.06.2017, что невозможно ввиду возможности заключения договора после указанной даты.

- 4. В пункте 8.2. проекта договора указано обеспечение исполнения договора не соответствующее извещению и документации об Аукционе.

- 5. В пункте 4.12. проекта договора не указаны лимиты по каждому из источников финансирования закупки.

- 6. В документации об Аукционе и проекте договора отсутствует конкретный график поставок.

- 7. В пункте 9.18 проекта договора указано о возможности поставки товара, с улучшенными характеристиками.
- 8. В Техническом задании документации об Аукционе отсутствует указание на конкретное законодательство Российской Федерации, которому должен соответствовать поставляемый товар по безопасности.
- 9. В пункте 9.1. проекта договора указано «Окончание срока действия Договора не освобождает Стороны от ответственности...» - недопустимо, т.к. Договор может обеспечиваться Банковской гарантией, которая должна иметь срок действия превышающий срок действия Договора» (цитата).

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

Согласно части 1 статьи 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

В силу части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона должна содержаться информация, указанная в статье 42 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержать краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона о контрактной системе, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В силу части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

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

В соответствии с требованиями частей 1, 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам проведения аукциона заказчик заключает контракт с победителем аукциона путем внесения в проект контракта цены, предложенной победителем, и информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке участника-победителя, т. е. на стадии заключения контракта не предусмотрена возможность изменения заказчиком других положений проекта контракта, кроме указанных, по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе.

Заказчик в проекте договора документации об Аукционе установил: «...

V. ПРОЕКТ ДОГОВОРА

Договор поставки

...

4.Цена Договора и порядок расчетов

4.1. Цена настоящего Договора установлена в соответствии с результатами проведения электронного аукциона и составляет 22 914 113 рублей 60 копеек (двадцать два миллиона девятьсот четырнадцать тысяч сто

тринадцать руб. 60 коп.), в т.ч. НДС в размере 18 %. 3 495 373 рублей 26 копеек (три миллиона четыреста девяносто пять тысяч триста семьдесят три руб. 26 коп.).⁶

...

4.11. Подписание актов сверки производится по состоянию на 30.06.2017 г. и 31.12.2017 г.

4.12. Источник финансирования: собственные средства предприятия/бюджетные средства.

...

8. Обеспечение исполнения Договора

1. ...

2. Обеспечение исполнения Договора устанавливается в размере 5% от начальной (максимальной) цены Договора и составляет 1 145 705,68 рублей (один миллион сто сорок пять тысяч семьсот пять руб. 68 коп.).

В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене договора, участник закупки, с которым заключается договор, предоставляет обеспечение исполнения договора в увеличенном в 1,5 раза размере что составляет 1 718 558,52 рублей (один миллион семьсот восемнадцать тысяч пятьсот пятьдесят восемь руб. 52 коп.) с учетом положений ст. 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

...

9. Срок действия, порядок изменения и расторжения Договора

9.1. Настоящий Договор вступает в силу с момента его подписания и действует до «31» декабря 2017. Окончание срока действия Договора не освобождает Стороны от ответственности за его нарушение, а также исполнение обязательств по Договору.

...» (цитаты).

Комиссия, изучив проект документации об Аукционе, установила, что Заказчиком необоснованно установлены в проекте договора документации об Аукционе цена договора и срок подписания акта сверки по состоянию на 30.06.2017.

Также установлено, что Заказчик в извещении о проведении Аукциона и разделе II.VI. «УСЛОВИЯ ФИНАНСОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ» документации об Аукционе указал: «Размер обеспечения исполнения договора: **«5%»** начальной (максимальной) цены договора и составляет 11 875 000,00**рублей**. ...» (цитата).

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего в проекте договора цену договора и срок подписания акта сверки по состоянию на 30.06.2017, и размер обеспечения исполнения контракта не соответствующий извещению и документации об Аукционе, нарушают части 1, 13 статьи 34, часть 4 статьи 64, части 1, 2, 10 статьи 70, часть 1 статьи 96 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данные доводы жалобы Заявителя нашли свое подтверждение.

Вместе с тем, по доводам жалобы Заявителя №№5, 6, 7, 9 по положениям проекта договора документации об Аукционе Комиссией не усмотрено противоречий требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств о невозможности подачи заявки на участие в Аукционе и свидетельствующих об ограничении Заказчиком данными условиями круга участников Аукциона.

Таким образом, доводы жалобы Заявителя в отношении условий пунктов 4.12. и 9.1. проекта договора не нашли своего подтверждения.

3. В качестве доводов жалобы Заявитель указывает на то, что в техническом задании «присутствуют нечитаемые знаки перед значениями нескольких характеристик товара. Включены точные показатели без указания погрешности, диапазона или верхних (нижних) границ показателя».

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

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

Комиссией установлено, что Техническое задание документации об Аукционе содержит: «...

№ п/п	Наименование ТМЦ	Технические характеристики	Ед. изм.	Закупаемый организатором объем
1	Щебень из плотных горных пород для балластного слоя железнодорожного пути фракции 25-60 мм	<p>Зерновой состав 25-60 мм рассев на ситах с круглыми ячейками;</p> <p>Содержание частиц размером менее 0,5 мм, не более 5% общей массы;</p> <p>Содержание частиц размером менее 0,16 мм, не более 1% общей массы;</p> <p>Содержание зерен пластинчатой и игловатой формы, не более 18% общей массы;</p> <p>Содержание зерен длиной больше или равных 100 мм <input type="checkbox"/> 6% общей массы;</p> <p>Содержание дробленых зерен для щебня из валунов и гравия >50 % общей массы;</p> <p>Содержание органических примесей для щебня из осадочных и метаморфических горных пород Не допускается;</p> <p>Содержание глины в комках Не допускается;</p> <p>Содержание зерен слабых пород <input type="checkbox"/> 5 % общей массы;</p> <p>Величина потери массы щебня, после испытаний на истираемость в полочном барабане 20 % общей массы;</p> <p>Величина потери массы щебня после испытаний на сопротивление щебня удару на копре <input type="checkbox"/> 10,5 % общей массы;</p> <p>Марка по морозостойкости Не ниже F150;</p> <p>Средняя плотность зерен 2,4 г/см³;</p> <p>Удельная электрическая проводимость 0,32 См/м</p> <p>Удельная эффективная активность ЕРН А <input type="checkbox"/> <input type="checkbox"/> 740</p>	тонн	50000

		Бк/кг;		
		Изменение величины потери массы щебня из базальта после испытаний на сопротивление		
		щебня удару на копре до и после кипячения	<input type="checkbox"/>	
		<input type="checkbox"/> 5 % общей массы		
		ГОСТ 7392-2014		

...» (цитата).

На заседании Комиссии представитель Заказчика согласился с данным доводом, но также отметил, что «... это не повлияло на подачу заявок, и не будет учитываться при рассмотрении первых частей заявок, т.к. данные знаки участниками, возможно посмотреть в ГОСТе 7392-2014, ссылка на который имеется в техническом задании...» (цитата письменных возражений).

Данные действия Заказчика, разместившего на официальном сайте разъяснения положений документации об Аукционе без указания предмета запросов, нарушают требования части 2 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

При этом, довод жалобы Заявителя в части отсутствия в Техническом задании документации об Аукционе указания на конкретное законодательство Российской Федерации, которому должен соответствовать поставляемый товар по безопасности, не нашел своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь частями 15, 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, пунктами 3.30, 3.34, 3.35 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.
 2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований части 2 статьи 33, частей 1, 13 статьи 34, пункта 1 части 1, части 4 статьи 64, частей 1, 2, 10 статьи 70, часть 1 статьи 96 Закона о контрактной системе.
 3. Заказчику выдать предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.
 4. Передать соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России материалы дела №06/1958-17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
 5. Прекратить действие Уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 09.06.2017 №06/5805.
- Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

**Предписание
по делу №06/1958-17
об устранении нарушений законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок**

15.06.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

на основании решения Комиссии от 15.06.2017 по делу №06/1958-17 по итогам рассмотрения жалобы Заявителя от 08.06.2017 № 08/06 (вх. №2057/09 от 08.06.2017) на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «Поставка щебня фракции 25-60 мм» (извещение № 0575400000117000344) (далее — Аукцион), в соответствии с частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействии) 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, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику при заключении государственного договора по результатам проведения Аукциона привести положения договора в части цены, сроков приемки товара и результатов такой приемки, размер обеспечения исполнения договора в соответствии с положениями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 15.06.2017 по делу №06/1958-17.

2. Аукционной комиссии Заказчика при рассмотрении заявок участников Аукциона не учитывать показатели характеристик товара, установленные Заказчиком в документации об Аукционе в нечитаемом виде, с учетом решения от 15.06.2017 по делу №06/1958-17.

3. Заказчику в месячный срок исполнить настоящее предписание и предоставить в Крымское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде, а также по электронной почте: fo82@fas.gov.ru.

4. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 09.06.2017 №06/5805.

В соответствии с частью 23 статьи 99 Закона о контрактной системе контракт не может быть заключен до даты исполнения предписания об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Невыполнение в установленный срок предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.