РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/33-15/2020

29.01.2020
г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

<…>

при участии представителя Заказчика – <…>

, без участия представителя Заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Контракт» на положения аукционной документации заказчика - МУП МО «Ольский городской округ» «Ола-Электротеплосеть» при проведении электронного аукциона «Поставка топочного мазута на котельные МУП «ОЭТС» для населения с централизованным теплоснабжением на первое полугодие 2020 года» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный частью 6 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе Заявитель указывает на нарушения требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 15.01.2020 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка топочного мазута на котельные МУП «ОЭТС» для населения с централизованным теплоснабжением на первое полугодие 2020 года» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 124 422 000,00 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 23.01.2020 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 27.01.2020; дата проведения электронного аукциона - 28.01.2020.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 23.01.2020 №0547600001320000001-1 на участие в электронном аукционе была подана заявка ООО «МАГАДАН-ЭНЕРГОНЕФТЬПРОДУКТЫ», признанная соответствующей требованиям.

2. Согласно доводу, изложенному в жалобе заявителя, заказчиком неправомерно установлен срок рассмотрения заявок на участие в Аукционе.

В соответствии с частью 2 статьи 67 Закона о контрактной системе, срок рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе не может превышать три рабочих дня с даты окончания срока подачи указанных заявок, за исключением случая, предусмотренного частью 2 статьи 63 настоящего Федерального закона, при котором такой срок **не может превышать один рабочий день** с даты окончания срока подачи указанных заявок.

В извещении, аукционной документации, заказчик установил следующие сроки:

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе: 23.01.2020 09:00

Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе: **27.01.2020.**

Таким образом, заказчиком неправомерно увеличен срок рассмотрения первых частей заявок. Срок рассмотрения заявок, согласно требованиям ч. 2 ст. 67 Закона о контрактной системе, должен быть установлен не позднее 24.01.2020.

На основании изложенного, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что довод заявителя является обоснованным, действия заказчика нарушают часть 2 статьи 67 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3 . По мнению заявителя, заказчик не установил требование к декларированию участниками п.3-9 ст.31 Закона о контрактной системе, тем самым оставляя возможность допуска участников, попадающих под запрет.

Согласно п.3-9 ст. 31 Закона о контрактной системе, при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

3) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации;

7) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица,

исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации;

7.1) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что требования вышеуказанной статьи установлены заказчиком в п.20 аукционной документации.

Согласно п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

В п. 24 аукционной документации заказчиком установлены требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе в электронной форме, подаваемой участником закупки.

При этом, в требованиях к содержанию и составу второй части заявки аукционной документации не установлена обязанность

предоставления участниками документов, подтверждающих соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, декларации о соответствии участника такого аукциона установленным требованиям.

Следовательно, довод заявителя признан обоснованным, заказчиком допущено нарушение п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе, которое образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ввиду того, что единственная заявка участника ООО «МАГАДАН-ЭНЕРГОНЕФТЬПРОДУКТЫ» содержит декларацию, подтверждающую соответствие участника такого аукциона установленным Законом о контрактной системе требованиям, выявленное нарушение не повлияло на результаты закупки.

4. Согласно доводу жалобы, заказчиком в техническом задании установлены критерии и характеристики товара, которые можно выявить только при его испытании, что приводит к ограничению участников закупки.

В соответствии с п.1, п.2 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с 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.

Согласно письму ФАС России от 01.07.2016 №ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения)

химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

По мнению заявителя, 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, приводят к ограничению количества участников закупки, ограничивают возможность участников закупки предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в аукционе.

Как следует из аукционной документации, заказчиком в Техническом задании установлены следующие требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товаров:

Наименование и характеристики Товара (или эквивалент)	**Показатели, значения которых не могут меняться**
Мазут марки М-100 или эквивалент, произведённый в соответствии с ГОСТ 10585-2013 «Топливо нефтяное. Мазут»	**ГОСТ 10585-2013 «Топливо нефтяное. Мазут»**
1.Вязкость при 100°С кинематическая, мм²/с	не более 50,00
2.Зольность, для малозольного мазута	не более 0,05 %
3.Массовая доля механических примесей	не более 1,0 %
4.Массовая доля воды	не более 1,0 %
5.Содержание водорастворимых кислот и щелочей	отсутствует
6.Массовая доля серы	не более 1,5 %
7.Температура вспышки в открытом тигле	не ниже 110°С
8.Температура застывания	не выше 25°С

9.Теплота сгорания (низшая) в пересчёте на сухое топливо (небраковочная)	не менее 40 530 кДж/кг

Согласно п. 6 Технического задания: «качество должно соответствовать ГОСТ 10585-2013 «Топливо нефтяное. Мазут». Показатели качества исследуются независимой испытательной лабораторией. Отбор проб производится до начала выгрузки Товара в резервуары предприятия осуществляющего хранение Товара. Отбор проб для анализа осуществляется в присутствии представителя Поставщика, Заказчика и предприятия, осуществляющего хранение Товара с составлением соответствующего акта. Оплата услуг лаборатории производится за счет средств Поставщика».

Согласно п. 7 Технического задания: «участник должен предоставить сертификаты соответствия, паспорта качества в соответствии с ГОСТу 10585-2013 «Топливо нефтяное. Мазут» в момент передачи Товара».

Товар должен быть произведен в соответствии с ГОСТом 10585-2013 «Топливо нефтяное. Мазут», о чем в паспорте качества должна содержаться соответствующая отметка.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что ГОСТом 10585-2013 «Топливо нефтяное. Мазут» установлены характеристики для мазута марки М-100, являющегося предметом закупки. В техническом задании заказчика указана ссылка на данный ГОСТ. Кроме того, Комиссией установлено, что *показатели, установленные заказчиком в техническом задании, соответствуют ГОСТу 10585-2013*, что является соблюдением требований п.2 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.

Установлено, что согласно Техническому заданию, заказчик устанавливает «показатели, значения которых не могут меняться». Следовательно, заказчик не требует указания конкретных значений характеристик товара при подаче заявки.

Исходя из содержания п. 6, п. 7 Технического задания, испытание товара проводятся при поставке. На момент подачи заявки, в паспорте качества товара должна содержаться отметка о его

соответствии ГОСТу 10585-2013 «Топливо нефтяное. Мазут».

Таким образом, довод заявителя о необходимости поведения испытаний товара не нашел своего подтверждения.

5 . Согласно доводу жалобы, заказчиком указаны различные идентификационные коды закупки (ИКЗ) в проекте контракта и извещении.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что заказчиком в извещении указан ИКЗ - 203490100824249010100100060011920000, а в проекте контракта ИКЗ -2034901008242490101001000600 1920000.

Согласно ч. 1 ст. 23 Закона о контрактной системе идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, **в контракте**, а также в иных документах, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В соответствии с ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе **проект контракта является неотъемлемой частью аукционной документации**.

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.

Таким образом, законом о контрактной системе установлено требование об указании ИКЗ в контракте, а не в проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации.

Сделать вывод о нарушении Заказчиком требований Закона о контрактной системе, выразившихся в неуказании ИКЗ в контракте, до момента его заключения не представляется возможным.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу об отсутствии в действиях заказчика нарушения ч. 1 ст. 23 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, довод заявителя признан Комиссией Магаданского УФАС России необоснованным.

6. Заказчик установил незаконное требование к сроку действия банковской гарантии, чем нарушил ст.96 Закона о контрактной системе.

На основании ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 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, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом **срок исполнения обязательств,** которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

При этом, согласно *п . 7.3 проекта контракта: «**срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора** не менее чем на один месяц».*

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком в проекте контракта неправомерно указан срок действия банковской гарантии от срока действия контракта, а не от срока исполнения обязательств по контракту.

Довод жалобы признан обоснованным, действия заказчика нарушают ч. 3 статьи 96 Закона о контрактной системе. Однако, выявленное нарушение не повлияло на результаты определения поставщика.

Вышеуказанное нарушение, допущенное заказчиком, образует

признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7 . Комиссией Магаданского УФАС России проведена внеплановая проверка закупки, по результатам которой установлено следующее.

На основании ч.1 ст. 44 Закона о контрактной системе, заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах при условии, что начальная (максимальная) цена контракта превышает пять миллионов рублей, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.

Согласно ч.2 ст. 44 Закона о контрактной системе, *обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки.*

Согласно ч.3 ст. 44 Закона о контрактной системе, в конкурсной документации, документации об аукционе заказчиком должны быть указаны размер обеспечения заявок в соответствии с настоящим Федеральным законом и условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом).

Согласно ч.4 ст. 44 Закона о контрактной системе, банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе, должна соответствовать требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения заявки, должен составлять не менее чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок.

В п.19 аукционной документации, заказчиком установлены следующие требования к обеспечению заявки:

19	Размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке	Размер обеспечения заявки на участие в аукционе в электронной форме составляет **1,00 %** от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет **1 244 220 (один миллион двести сорок четыре тысячи двести двадцать) рублей 00 копеек.** Порядок внесения денежных средств в качестве

		обеспечения заявок на участие в закупке установлен статьей 44 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Таким образом, заказчиком не предусмотрено предоставление банковской гарантии в качестве обеспечения заявки. Действия заказчика нарушают ч. 2 ст. 44 Закона о контрактной системе и образуют признаки

административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поскольку обеспечение заявки представлено единственным участником закупки в виде денежных средств, выявленное нарушение не повлияло на результаты закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктами 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на положения аукционной документации заказчика - МУП МО «Ольский городской округ» «Ола-Электротеплосеть» при проведении электронного аукциона «Поставка топочного мазута на котельные МУП «ОЭТС» для населения с централизованным теплоснабжением на первое полугодие 2020 года» (реестровый номер <...>) обоснованной в части нарушения п.2 ч. 5 ст. 66, ч. 2 ст. 67, ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях заказчика нарушение ч. 2 ст.44, п.2 ч. 5 ст. 66, ч. 2 ст. 67, ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе.
3. Предписание не выдавать, в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.
4. Передать материалы дела должностному лица управления для принятия решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.