РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/37-205/2020

08.06.2020 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 – Управления городского хозяйства и жизнеобеспечения территории Сусуманского городского округа <…> (руководитель управления), без участия заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Новая Линия» на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Модернизация котельного оборудования на котельной «Центральная» г.Сусумана (Приобретение, поставка до г.Сусумана демонтаж и монтаж котла ДКВр 20-13)» (реестровый номер извещения № 0147300002120000013).

Жалоба подана в установленный частью 4 статьи 105 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения требований Закона о контрактной системе при формировании аукционной документации.

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. 22.05.2020 Заказчиком - Управлением городского хозяйства и жизнеобеспечения территории Сусуманского городского округа на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Модернизация котельного оборудования на котельной «Центральная» г.Сусумана (Приобретение, поставка до г.Сусумана демонтаж и монтаж котла ДКВр 20-13)» (реестровый номер извещения № 0147300002120000013).

Начальная (максимальная) цена контракта – 31 173 700,00 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 01.06.2020 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 02.06.2020; дата проведения аукциона –

03.06.2020.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 20 от 02.06.2020 на участие в электронном аукционе подано семнадцать заявок участников, все допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу № 22 подведения итогов электронного аукциона от 08.06.2020 были рассмотрены вторые части заявок девяти участников, принявших участие в аукционе. Согласно протоколу девять заявок, признаны аукционной комиссией соответствующими требованиям аукционной документации. Победителем электронного аукциона было признано ООО «Комплектация».

2. Согласно доводу жалобы, заказчиком установлены неправомерные требования, нарушающие статью 37 Закона о контрактной системе.

В обоснование своего довода заявитель указывает, что пунктом 21 Информационной карты установлено следующее:

«В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Федерального закона. В этом случае контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в аукционной документации, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в аукционной документации.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трёх лет до даты подачи заявки на участие в закупке трёх 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.

Указанная информация предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок такой информации недостоверной, контракт с таким участником не заключается, и он признается уклонившимся от заключения контракта».

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

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 (часть 2 статьи 37 Закона о контрактной системе).

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что положения, указанные заказчиком в пункте 21 Информационной карты установлены в нарушение части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, так как НМЦК данного электронного аукциона составляет 31 173 700,00 руб. Довод жалобы признан обоснованным. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

3. На основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проведена внеплановая проверка закупки, в ходе которой установлено, что заказчик включил в состав Технического задания следующее.

1	Котел ДКВр 20-13	Вода, температура на входе, гр.С: не более 70. Не должна быть температура воды на выходе, гр.С, менее 115.Не должно быть рабочее давление воды более 1,4 (14) МПа (кгс/см2).

В соответствии с инструкцией участнику необходимо указать одно конкретное значение, например, 70, однако производители подразумевают данный показатель диапазонным ограничивающим верхнюю границу и не может быть выражен одним конкретным значением, так как подразумевает множество значений температур.

Кроме того, данное требование (рабочее давление воды) установлено в таблице 2 и участник по инструкции должен указать конкретное значение, но заказчик требует не номинальное значение рабочего давления, а просто рабочее давление, а оно не может быть выражено одним конкретным числом, потому, что как минимум допускаются отклонения и погрешности.

6	Уголок	По точности прокатки высокой или обычной точности прокатки, неравнополочный или равнополочный, толщина полки не менее 5мм, ширина каждой полки не менее 50мм, не более 75мм, уголки должны

		стальной быть мерной или кратной мерной длины, точность прокатки В или А, длина уголка не менее 4м, площадь поперечного сечения не более 12,83см2, ГОСТ 8509-93 или ГОСТ 8510-86.

Требование "или" означает, что участнику можно указать любое из представленных значений. ГОСТ 8509-93 и ГОСТ 8510-86 не предусматривает никаких иных значений кроме как перечисленных через "или".

Также заказчик устанавливает дублирующие требования, то есть либо "А или В" либо "высокой или обычной точности" определяет второе значение, поскольку А и В и есть обозначение высокой или обычной точности соответственно.

8	Прокат толстолистовой	марка стали Ст2пс или Ст4сп, толщина от 3,5 миллиметров до 6 миллиметров, в листах или рулонах, из углеродистой стали обыкновенного качества со степенью раскисления – спокойная или полуспокойная.

Заказчик устанавливает дублирующие требования, так как обозначения "сп" и "пс" в марке стали напрямую указывают спокойная сталь или полуспокойная, соответственно (сп-спокойная, пс-полуспокойная). Соответственно требование "спокойная или полуспокойная" не может иметь никакой реальной потребности в уточнении, так как марка и так позволяет четко и однозначно определить степень раскисления, а соответственно намеренно направлено только на попытку ввести участников в заблуждение.

13	Трубы	Трубы могут быть термически обработаны в защитной атмосфере.

В инструкции к техническому заданию отсутствует трактовка требования «могут быть», что не позволяет участникам однозначно определить потребности заказчика и соответственно предоставить достоверные сведения о материале.

23	Болты	Конструкция и размеры болтов должны соответствовать указанным на чертеже в ГОСТ 7796-70.ГОСТ 7796-70.

Заказчиком установлены противоречивые требования, поскольку заказчик требует от участника указать в заявке слово, которое не допускается указывать, согласно инструкции, что в свою очередь может стать причиной отклонения заявки участника. Тем самым заказчик, устанавливая требования подобным образом, вводит участников аукциона в заблуждение.

18	Кран шаровой фланцевый	Тип корпуса неразъемный, сварной, доступ в корпус по оси, сверху.

Исходя из правил инструкции, участник должен выбрать одно из перечисленных: либо неразъемный, либо сварной, либо доступ в корпус по оси, либо сверху.

ГОСТ 28343-89 установлено, что для шарового фланцевого крана установлено два типа корпуса: неразъемный и сварной. В свою очередь неразъемный корпус имеет три вариации возможных расположений отводных отверстий: сварной, доступ в корпусе по оси, доступ в корпусе сверху.

Комиссия считает, что заказчик целенаправленно вводит участников в

заблуждение, так как без ошибки данные характеристики при заполнении заявки прописать невозможно.

30	Теплоизоляция огнеупорная	марка МКРП-340 или МКРП-400, муллитокремнеземистые плиты.

МКРП - это аббревиатура муллитокремнеземистой плиты. Заказчик дополнительно через запятую указаны «муллитокремнеземистые плиты», чем умышлено вводит участников закупки в заблуждение.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующим: «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 силу части 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.

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 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.

Комиссия приходит к выводу о том, что составленная инструкция по заполнению заявок является конструктивно сложной и непрозрачной, представляет из себя две страницы сплошного текста мелким шрифтом без условных разделений с установлением излишних знаков. Сами показатели разделены на три таблицы, для которых устанавливаются различные условия чтения знаков и предоставления показателей в совокупности с тем фактом, что каждый показатель необходимо дополнительно проверять на соответствие установленным стандартам.

Учитывая количество требуемых показателей по каждому пункту (всего 33 пунктов, со специфичными правилами чтения одних и тех же знаков) и установление двойственных и противоречивых показателей, злоупотребляющие ГОСТами, с целью перепроверки участников закупки, является так называемой «ловушкой», что влечет за собой ограничение участников закупки.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком допущены нарушения пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, в части установления дублирующих показателей и ненадлежащей инструкции в составе аукционной документации, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

4. Согласно Извещению о проведении электронного аукциона заказчиком установлено требование о проведении закупки только у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 19 Информационной карты установлено обеспечение исполнения контракта в процентном соотношении от цены, по которой будет заключен контракт, а так же штрафы за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 с учетом пункта 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что НМЦК данного аукциона составляет 31 173 700,00 рублей, следовательно, данная закупка не может проводится только у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций. Соответственно положения об установлении обеспечения исполнения контракта в процентном соотношении от цены по которой будет заключен контракт, а так же штрафы за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, к данной закупке так же не применимы.

На заседании Комиссии представитель заказчика с вменяемыми нарушениями согласился. На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком допущены нарушения пункта 1 части 1 статьи 30, части 8 статьи 34

Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

5. В соответствии с частью 3 статьи 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.

В силу части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчики в качестве обеспечения заявок, исполнения контрактов, гарантийных обязательств принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

Частью 2 статьи 45 Закона о контрактной системе определено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 15 статьи 44 настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона;

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;

3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;

5) срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Согласно части 8.2 статьи 45 Закона о контрактной системе дополнительные

требования к банковской гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, порядок формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии устанавливаются Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 №1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Требования к банковской гарантии, содержащиеся в вышеперечисленных нормах являются исчерпывающими.

В подпункте 11 пункте 21 Информационной карты заказчиком установлено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать указание на то, что все споры по банковской гарантии должны рассматриваться в Арбитражном суде Магаданской области.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком неправомерно установлено требование об определении подсудности в содержании банковской гарантии. На заседании Комиссии представитель заказчика с вменяемым нарушением согласился. Заказчиком допущено нарушение части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

6. В соответствии с частью 1 статьи 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В силу пункта 2 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления

заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) 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.

Пунктом 25 Информационной карты заказчиком установлены требования к первым частям заявки в соответствии с вышеуказанными нормами.

В пункте 18 таблицы 2 Технического задания Заказчик установил следующее описание объектов закупки:

18	Кран шаровой фланцевый	Тип корпуса неразъемный, сварной, доступ в корпус по оси, сверху.

Исходя из правил Инструкции к техническому заданию, участник должен выбрать одно из перечисленных: либо неразъемный, либо сварной, либо доступ в корпус по оси, либо сверху.

В тоже время, заявки участников с идентификационными номерами заявок 2, 3 не содержали не один из вышеперечисленных показателей.

Заявки участников с идентификационными номерами заявок 12,15 содержали, все вышеперечисленные показатели

Также Комиссией установлено отсутствие единообразия и неприменение инструкции по заполнению заявок при рассмотрении аукционной комиссией заявок участников по пунктам 6,13,30 Технического задания.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 20 от 02.06.2020 на участие в электронном аукционе подано семнадцать заявок участников, все из которых допущены к участию в электронном аукционе.

Таким образом, в действиях аукционной комиссии установлено нарушение пункта 2 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе. Данное нарушение образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Новая Линия» на действия заказчика – Управления

городского хозяйства и жизнеобеспечения территории Сусуманского городского округа при проведении электронного аукциона «Модернизация котельного оборудования на котельной «Центральная» г.Сусумана (Приобретение, поставка до г.Сусумана демонтаж и монтаж котла ДКВр 20-13)» (реестровый номер извещения № 0147300002120000013) обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1 статьи 30, части 8 статьи 34, части 1 статьи 45, части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

3. Признать в действиях аукционной комиссии заказчика нарушение части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе.

4. В связи с тем, что предписание об устранении выявленных нарушений выдано по результатам рассмотрения дела № 049/06/33-208/2020, предписание не выдавать.

5. В связи с тем, что материалы дела для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении переданы должностному лицу управления по результатам рассмотрения дела № 049/06/33-208/2020, материалы по настоящему делу не передавать.

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

Председатель Комиссии <…>
Члены Комиссии <…>
<…>