

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № 4-7.30-1513/77-18

«11» января 2019 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Московского УФАС России <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16.11.2018 и материалы дела № 4-7.30-1513/77-18, в отношении должностного лица - члена Комиссии по закупкам ГУП «Московский метрополитен» (далее - Единая комиссия государственного заказчика) по факту нарушения порядка отбора участников при проведении электронного аукциона на заключение государственного контракта на поставку труб и трубопроводной арматуры (закупка № 0573200007517001102), установленного при рассмотрении дела № 2-57-801/77-18 о нарушении законодательства об осуществлении закупок от 24.01.2018, в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Московского УФАС России (далее - Комиссия Управления) 24.01.2018 жалобы ООО «АМС групп» (далее - Заявитель) на действия государственного заказчика ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку труб и трубопроводной арматуры (закупка № 0573200007517001102) (далее - Аукцион) вынесено решение по делу № 2-57-801/77-18 о нарушении законодательства об осуществлении закупок.

Решение Комиссии Управления по делу № 2-57-801/77-18 в соответствии с постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда по делу № А40-57901/18 признано законным и обоснованным.

Антимонопольным органом установлено следующее. Согласно

протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе от 15.01.2018 № 0573200007517001102/1 Заявителю (заявка № 1) отказано в допуске к участию в аукционе на основании на основании следующего: «Заявка не соответствует требованиям п. 17.1 раздела 2 документации об электронном аукционе. В Техническом предложении не указаны конкретные показатели, соответствующие значениям параметров, установленных в позициях 9, 10, 11, 12, 13, 14 Технического задания. Не соответствие нормам: пп. б, п. 3, ч. 3 ст.66 44 ФЗ. Не соответствует требованиям п.2, ч.4, ст.67, 44-ФЗ».

В силу п.1 ч.1 ст.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 ст.33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

На основании 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 силу ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, 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.

Заказчиком в п. 17.1 раздела 3 Аукционной документации «Требования к участникам закупки и необходимый перечень документов для участия в закупке. Порядок оформления заявки» установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать **указанную в одном из следующих подпунктов информацию:**

1. Согласие участника аукциона на поставку товара в случае, если участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в аукционной документации содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания, (при наличии) фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в аукционной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным аукционной документацией.

2. Конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным аукционной документацией, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания, (при наличии) фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара При указании в Техническом задании показателей закупаемого товара (в том числе максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться), определяющих его функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики, участнику закупки необходимо представить в первой части заявки конкретные показатели товара в соответствии с инструкцией по заполнению первых частей заявок на участие в аукционе, вне зависимости наличия в документации об аукционе формы «сведения о качестве технических характеристик товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, предоставление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме». При наличии в документации об аукционе противоречий относительно содержания первой части заявки на участие в аукционе, участник закупки должен руководствоваться положениями изложенными выше.

3. Первая часть заявки на участие в электронном аукционе, может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара (работы, услуги), на поставку (выполнение, оказание) которого(-ой) заключается контракт.

В случае отсутствия в составе документации формы «сведения о качестве технических характеристик товара, его безопасности, функциональных характеристиках (потребительских свойствах) товара, размере, упаковке, отгрузке товара и иные сведения о товаре, предоставление которых предусмотрено документацией об открытом аукционе в электронной форме», утвержденной постановлением Правительства Москвы от 24 февраля 2012 г. № 67-ПП «О системах закупок города Москвы», либо не заполнении заказчиком такой формы, участник аукциона предоставляет согласие на поставку товара или выполнение работ, оказание услуг, для которых используется товар.

Установлено, что Заказчиком в Техническом задании предусмотрены следующие положения:

п. 1 Наименование, краткая техническая характеристика, где в табличном виде указаны сведения: Наименование (вид, тип) товара*, Описание, Ед. Изм., Кол-во.

п. 2 Требования к организации поставки.

п. 3 Требование к выполнению поставки.

п. 4 Неотъемлемыми частями настоящего Технического задания являются:

1. Приложение № 1 к техническому заданию - Перечень поставляемого товара.

2. Приложение № 2 к техническому заданию - Форма справки о цепочке собственников.

В п. 1 Технического задания предусмотрены, в том числе, следующие характеристики товаров:

№	Наименование (вид, тип) товара*	Описание	Ед. изм.	Кол-во
9	Отвод 90-1- 60,3x2,9-08X18H10T	Наружный диаметр: 60,3мм Толщина стенки: 2,9мм Диаметр условного прохода : 50мм Марка стали: 08X18H10T или 08X18H10 Угол: 90 градусов	ШТ	240
10	Труба 60x3,0-08X18H10T нерж.	ГОСТ 11068-81. Труба наружным диаметром 60 мм и толщиной стенки 3 мм, длиной 6 метров, из стали марки 08X18H10T или 08X18H10.	КГ	3666,82
		ГОСТ 11068-81. Труба наружным диаметром 70 мм и толщиной стенки 4 мм,	КГ	

11	Труба 70x4,0-08X18H10T нерж.	длиной 6 метров, из стали марки 08X18H10T; 08X18H10.	''	117,94
12	Труба профильная из нержавеющей стали 40x40x3 08X18H10	Труба квадратная с наружными размерами 40x40 мм, толщиной стенки 3 мм, длиной 6 метров, из стали марки 08X18H10 или аналог. Вид поверхности шлифованный.	кг	1270,08
13	Труба профильная из нержавеющей стали 40x20x3 08X18H10	Труба прямоугольная с наружными размерами 40x20 мм, толщиной стенки 3 мм, длиной 6 метров, из стали марки 08X18H10 или аналог. Вид поверхности шлифованный.	кг	1001,88
14	Труба профильная из нержавеющей стали 20x20x2 08X18H10	Труба квадратная с наружными размерами 20x20 мм, толщиной стенки 2 мм, длиной 6 метров, из стали марки 08X18H10 или аналог. Вид поверхности шлифованный.	кг	399,9

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать: **а)** согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией; **б)** конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В составе первой части заявки Заявитель представил согласие на поставку товаров на условиях, предусмотренных Аукционной документацией.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе

№ 0573200007517001102/1 от 15.01.2018 заявка Заявителя отклонена от участия в закупочной процедуре со ссылкой на отсутствие в ней конкретных показателей по п.п. 9-14 Технического задания. Положениями приведенных пунктов документации определена марка требуемого к поставке товара - профильной трубы из нержавеющей стали и отвода, конкретные технические и функциональные характеристики такого товара, а также указано на возможность поставки аналогичного товара. Таким образом, Аукционной документацией изначально была определена марка требуемого к поставке товара с конкретными (не диапазонными, из которых участнику надлежало бы выбрать и предложить свои показатели) техническими и функциональными характеристиками, что напрямую свидетельствует об осведомленности Заказчика относительно того, какими характеристиками будет обладать предлагаемый участником к поставке товар.

В свою очередь, применительно к ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе в сфере закупок, п. 17.1 Информационной карты закупки следует возможность указания участником в составе своей заявки только согласия на поставку товара, поскольку сведениями о его технических характеристиках (и даже марке этого товара) заказчик располагал и так.

В то же самое время, в п.п. 9-14 Технического задания Заказчик вводит указание конкретной марки стали с указанием ее конкретных технических параметров и предоставлением участнику закупки возможности поставки аналога. Между тем, положениями Технического задания не только не установлены параметры аналогичности товара, а также диапазонные характеристики, которые позволили бы участнику закупки выбрать и предложить конкретные числовые показатели таких характеристик, но в столбце «Наименование требуемого товара» указана конкретная марка стали, которая подлежит поставке, что в принципе само по себе исключает возможность поставки аналогичного товара.

При этом, документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком. В этой связи, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно

сформулировать свои требования относительно требуемых к выполнению работ или услуг. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтении, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Наличие любых равновесных противоречий, возникающих при работе с Аукционной документацией, является следствием действий Заказчика, а следовательно, возникшие противоречия должны трактоваться в пользу более слабой стороны правоотношений (участника закупки). Члены Единой комиссии государственного заказчика принимают на себя риск иного толкования.

Таким образом, учитывая то обстоятельство, что требования к техническим характеристикам необходимого к поставке товара были определены Заказчиком в виде конкретных числовых значений с указанием индивидуализирующих признаков этих товаров, установлено, что заявка Заявителя подана в соответствии с требованиями Аукционной документации и Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

Ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе установлено, что участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае непредоставления информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации, а также в случае не соответствия информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, не допускается.

Таким образом, действия Единой комиссии государственного заказчика в части отказа в допуске Заявителю к участию в Аукционе по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе

№ 0573200007517001102/1 от 15.01.2018, неправомерны и нарушают положения ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе, образуя признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст.

7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Согласно примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ:

- под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации;

- лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. 7.29 - 7.32 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно приказу начальника ГУП «Московский метрополитен» от 02.05.2017 № 451 «Об утверждении состава Комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для нужд Службы внешних связей ГУП «Московский метрополитен» <...> является членом Единой комиссии государственного заказчика.

Протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе № 0573200007517001102/1 от 15.01.2018 подписан членом Единой комиссии государственного заказчика <...>.

В ходе рассмотрения дела защитник <...> указал, что, принимая решение об отказе в допуске заявки ООО «АМС групп» <...> руководствовался решением Московского УФАС России по делу № 2-57-12830/77-17 от 19.10.2017, согласно которому, предоставление участником согласия на поставку товара признано недостаточным для участия в аукционе, поскольку в аукционной документации не указана страна происхождения товара, на которую участник мог бы выразить свое согласие.

При таких обстоятельствах, с учетом позиции, приведенной в решении по делу № 2-57-12830/77-17, должностное лицо административного органа приходит к выводу о наличии у членов Единой комиссии

государственного заказчика, и в том числе <...>, оснований для принятия решения об отказе в допуске заявки ООО «АМС групп».

В силу ч. 4 ст. 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях, а также по жалобам на постановления или решения по делам об административных правонарушениях судья должен исходить из закрепленного в статье 1.5 КоАП РФ принципа административной ответственности - презумпции невиновности лица, в отношении которого осуществляется производство по делу. Реализация этого принципа заключается в том, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, вина в совершении административного правонарушения устанавливается судьями, органами, должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, должны толковаться в пользу этого лица.

Таким образом, учитывая наличие неустранимых сомнений в виновности <...>, должностное лицо административного органа приходит к выводу о недоказанности наличия в действиях указанного лица состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

Таким образом, производство по делу № 4-7.30-1513/77-18 об административном правонарушении в отношении члена Единой комиссии государственного заказчика <...> подлежит прекращению на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Руководствуясь ч. 4 ст. 1.5, ст. 2.4, п. 2 ч. 1 ст. 24.5, ст. 23.66, ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу об административном правонарушении № 4-7.30-1513/77-18 в отношении должностного лица - члена Единой комиссии государственного заказчика <...> на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1, ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суде общей юрисдикции в течение десяти суток со дня вручения или получения постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя <...>