

•

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении №АЗ-210/18

31 августа 2018 года г. Майкоп

<...>, рассмотрев протокол от 20.08.2018 и материалы дела №АЗ-210/18, возбужденного в отношении должностного лица - <...>

УСТАНОВИЛ:

Рассмотрение данного дела относится к компетенции заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея.

Обстоятельства, исключающие производство по делу №АЗ-210/18 не установлены.

Обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела отсутствуют.

Рассмотрение дела об административном правонарушении №АЗ-210/18 осуществлено в отсутствие <...>., уведомленной о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом.

- органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) 28.12.2017 размещены извещение и документация Аукциона, 17.01.2018 и 18.01.2018 размещены изменения извещения, а также Аукционная документация в новой редакции.

Начальная (максимальная) цена контракта 8 655 548,56 рублей. Источник финансирования – Внебюджетные средства, в том числе на оказание высокотехнологичной медицинской помощи, субсидии на иные цели, в том числе на оказание высокотехнологичной медицинской помощи Внебюджетные средства (ОМС).

Аукционная документация в последней редакции утверждена <...> - 16.01.2018.

Решением по делу №К-13/18 от 15.02.2018 Комиссия Адыгейского УФАС России по контролю в сфере закупок признала в действиях Заказчика нарушение части 3 статьи 7, пункт 1 части 1 и части 4 статьи 33, частей 1, 2 и 8 статьи 34, части 2 статьи 37, пункта 2 части 1 статьи 64, части 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе).

1. В силу пункта 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 следующую информацию: 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 части 4 статьи 33 Закона о контрактной системе требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости.

Согласно положениям Гражданского кодекса Российской Федерации, срок годности - это

периодом времени, исчисляемым со дня изготовления товара, в течение которого он пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию.

Часть 2 статьи 472 Гражданский кодекс Российской Федерации, устанавливает, что товар, на который установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности, если иное не предусмотрено договором.

В пункте 26 «Требования к гарантийному сроку товара, работы, услуги и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара в соответствии со статьей 33 Федерального закона 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ» Информационной карты указано: **«Остаточный срок годности товара на дату получения товара Заказчиком не должен составлять менее 15 месяцев».**

Вместе с тем, в пункте 3 «Срок годности товара» Технической части установлено, что **остаточный срок годности товара на дату получения товара Заказчиком не должен составлять менее 12 месяцев от основного, установленного производителем.**

Таким образом, Заказчиком установлены противоречивые требования к остаточному сроку годности товара на дату получения товара Заказчиком, что является нарушением **части 4 статьи 33** Закона о контрактной системе.

2. В пункте 2 «Требования к упаковке товара» Технической части установлено, что упаковка должна содержать не менее 12 индивидуальных упаковок, а также инструкцию по медицинскому применению на русском языке, выполненную **типографским способом.**

На запрос разъяснений одного из участников: «- чем обусловлен выбор безальтернативного способа печати инструкции; - какие явные преимущества имеет типографский способ многократного воспроизведения видимой информации (текста и графики) через нанесение печатной краски с помощью носителя изображения (в частности, печатной формы) на запечатываемый материал перед другими способами/методами/технологиями печати; - каким образом способ изготовления инструкции по медицинскому применению влияет на технические, качественные характеристики, функциональные (потребительские свойства) характеристики хирургического шовного материала; - каким образом способ изготовления инструкции влияет на ее применение на практике» 02 февраля 2018 года Заказчиком были размещены разъяснения Аукционной документации следующего содержания: «Данный способ печати включен в описание объекта закупки в соответствии с ГОСТ 2.601-2013 Единая система конструкторской документации (ЕСКД). Эксплуатационные документы. Согласно ГОСТ 2.601-2013 инструкция может быть выполнена типографским способом либо в виде электронного документа. Инструкция в виде электронного документа для шовного материала не применяется».

Между тем, согласно пункту 4.8 ГОСТ 2.601-2013. Межгосударственный стандарт. Единая система конструкторской документации. Эксплуатационные документы «ЭД могут быть выполнены как бумажные и/или как электронные КД. Документы одного вида и наименования, независимо от формы выполнения, являются **равноправными и взаимозаменяемыми**». (ЭД – эксплуатационный документ (документы), КД – конструкторский документ (документы, документация).

Кроме того, Заявитель представил ссылки на сайт ООО НДА Деловая медицинская компания (<http://www.nda.ru/>) на котором выложены инструкции на шовный материал.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описание объекта закупки не должны включаться требования к товарам, информации, работам, услугам при

условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Таким образом, ГОСТ 2.601-2013 не требует изготавливать бумажные эксплуатационные документы исключительно типографским способом, а также не содержит запрета на применение иных способов печати ЭД и/или КД при их подготовке в бумажной форме, следовательно в действиях Заказчика, по установлению требования к инструкции по медицинскому применению, выполненной типографским способом, содержатся признаки нарушения **пункта 1 части 1 статьи 33** Закона о контрактной системе.

3. Часть 3 статьи 7 Закона о контрактной системе устанавливает, что информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Между тем, в пункте 14.1 Проекта контракта: «Настоящий Контракт вступает в силу с момента его заключения, определенного в соответствии с частью 8 статьи 70 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" с учетом части 10 статьи 112 Федерального закона от 05 апреля 2013г №44-ФЗ и действует **по 31.12.2017 года** с учетом требований бюджетного законодательства, а в части взаиморасчетов до даты надлежащего выполнения обязательств по настоящему Контракту», что является недостоверной информацией, так как Извещение и Аукционная документация размещены на Официальном сайте - 18.01.2018.

Таким образом, жалоба Заявителя, в данной части, является обоснованной, а действия Заказчика по установлению срока действия контракта нарушают **часть 3 статьи 7** Закона о контрактной системе.

Кроме того, в пункте 1.4 Проекта контракта указано: «Срок поставки – С момента заключения контракта до 31 декабря 2018 года», тогда как в пункте 14 Информационной карты для каждого Заказчика установлены разные сроки поставки товара.

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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Часть 2 статьи 34 Закона о контрактной системе устанавливает, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

Следовательно, установление в Проекте контракта срока поставки, соответствующего условиям только одного из Заказчиков, при отсутствии возможности внесения в контракт изменений, является нарушением **частей 1 и 2 статьи 34** Закона о контрактной системе.

4. Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описание объекта закупки не должны включаться требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Пункт 3 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусматривает, что описание объекта закупки может включать в себя спецификации, планы, чертежи, эскизы, фотографии, результаты работы, тестирования, требования, в том числе в отношении проведения испытаний, методов испытаний, упаковки в соответствии с требованиями Гражданского

кодекса Российской Федерации, маркировки, этикеток, подтверждения соответствия, процессов и методов производства в соответствии с требованиями технических регламентов, документов, разрабатываемых и применяемых в национальной системе стандартизации, технических условий, а также в отношении условных обозначений и терминологии.

В пункте 2 «Требования к упаковке товара» Технической части установлено, что **упаковка должна содержать не менее 12 индивидуальных упаковок**.

Между тем, согласно пункту 12 «Информация о количестве товара, объеме работ, услуг» Информационной карты ряду Заказчиков требуется к поставке товар в количестве 5, 10 штук, что невыполнимо, при соблюдении требования о минимальном количестве индивидуальных упаковок.

Таким образом, в действиях Заказчика содержится нарушение **пункта 1 части 1 статьи 33** Закона о контрактной системе.

5. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке 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.

Неустановление заказчиком надлежащей инструкции по заполнению заявки может привести к возникновению у участников закупок ошибок технического характера при заполнении и формировании своих заявок, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным заказчиком требованиям.

В целях обеспечения возможности участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели заказчик устанавливает в документации о закупке инструкцию по заполнению заявок, в которой, по мнению ФАС России изложенному в письме от 01.07.2016 НИА/44536/16 "Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке", целесообразно:

1) указать на раздел и (или) пункт документации о закупке, в котором содержатся показатели, предусмотренные частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, в отношении которых участники закупки делают предложение в своих заявках;

2) определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены максимальные и (или) минимальные значения, а также порядок их указания участниками закупки в своих заявках (в виде одного значения показателя или диапазона значений показателя);

3) определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены значения, которые не могут изменяться, и соответственно подлежат указанию участниками закупки в своих заявках без каких-либо изменений;

4) сопоставить требования технических регламентов, стандартов и иных документов, предусмотренных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании (далее - Стандарты), с показателями, значения которых подлежат указанию в заявке (в

случае установления заказчиком в документации о закупке требования о соответствии таких показателей значениям, установленным Стандартами).

Между тем, **Инструкция** по заполнению первой части заявки на участие в электронном аукционе содержит следующую информацию.

«Предоставляемая участником закупки информация в первой части заявки не должна сопровождаться словами «эквивалент», «аналог», «должен(-на,ны,но)» и т.п. и допускать разночтения или двусмысленное толкование.

При подаче заявки участниками закупки должны применяться обозначения (единицы измерения, наименования показателей, технических, функциональных параметров) в соответствии с обозначениями, установленными в Части IV «Техническая часть документации об электронном аукционе» (далее – Техническое задание).

Если в Техническом задании значение показателя технического или функционального параметра является минимальным (не менее, от), максимальным (не более, не ранее, до) либо находится в установленных минимальным и максимальным значениями пределах, но сопровождается фразой «точное значение», в предоставляемой информации участник закупки указывает конкретное (точное) значение соответствующего показателя технического или функционального параметра предлагаемого (используемого) товара.

Если в Техническом задании значение показателя технического или функционального параметра заказчиком определяется как диапазонное (сопровождается фразой «диапазонное значение»), в предоставляемых сведениях участник закупки указывает диапазонную величину соответствующего параметра предлагаемого (используемого) товара.

В случае если значение показателя находится в заданном заказчиком диапазоне, но не сопровождается указанными выше фразами, участник закупки должен предложить значение такого параметра с учетом значений, содержащихся в документах, которые будут сопровождать поставку товара (например, технический паспорт <...> инструкция и т.п.)»

При этом в Технической части установлены технические и качественные характеристики, функциональные (потребительские свойства) характеристики такие как: «Натуральный рассасывающийся хирургический шовный материал, изготовленный из очищенной соединительной ткани (коллагена), полученной из серозного слоя кишечника крупного рогатого скота **или** подслизистой оболочки кишечника овец...»; «Игла уплощена в средней части **либо** с насечками для удобства захвата иглодержателем»; «Опрессовка нити в игле должна быть выполнена объёмно-цилиндрическим способом **или аналогичным способом**»; – «Место запрессовки нити в игле должно быть выполнено методом сверления **/аналогичным методом**»; «Характеристика покрытия нити: кополимер капролактон/гликолид и стеаройл-лактата кальция» и «USP/EP» и т.п.

Комиссия УФАС приходит к выводу, что Инструкция по заполнению заявки, не позволяет определить в отношении каких именно показателей заказчиком установлены максимальные и (или) минимальные значения, а также порядок их указания участниками закупки в своих заявках (в виде конкретного значения показателя или диапазона значений показателя), а также в отношении каких именно показателей заказчиком установлены значения, которые не могут изменяться, и соответственно подлежат указанию участниками закупки в своих заявках без каких-либо изменений.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в документации надлежащую инструкцию по заполнению первой части заявки на участие в электронном аукционе, нарушают **пункт 2 части 1 статьи 64** Закона о контрактной системе.

6. В нарушение **части 2 статьи 37** Закона о контрактной системе, согласно которой: «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, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, **или** информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи», в подпункте 10.1 Проекта контракта установлено: «...если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, Поставщик, с учетом положений ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ, предоставляет обеспечение исполнения контракта в размере ____ рублей **и** информацию, подтверждающую добросовестность Поставщика в соответствии с ч. 3 ст.37 Федерального закона № 44-ФЗ, **либо обеспечение исполнение контракта в размере ____ рублей**»;

7. В нарушение **части 8 статьи 34** Закона о контрактной системе, согласно которой размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, в подпунктах 11.4 и 11.5 Проекта контракта возможность для внесения информации о сумме штрафа не предусмотрена;

8. В нарушение **части 8 статьи 34** Закона о контрактной системе, согласно которой размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в **порядке, установленном Правительством Российской Федерации**, в подпунктах 11.4, 11.5, 11.6 и 11.7 Проекта контракта размеры штрафа установлены исходя из начальной (максимальной) цены контракта (цены контракта) не превышающей 3 млн. рублей. При этом у Заказчика – ГБУЗ РА «АРКОД» начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 216 300,04 рублей.

9. В нарушение **части 1 статьи 95** Закона о контрактной системе, содержащей исчерпывающий перечень условий изменения контракта, пункт 12.5 Проекта контракта устанавливает: «Если, по мнению сторон, исполнение Контракта может быть продолжено в порядке, действовавшем до возникновения обстоятельств непреодолимой силы, то **срок исполнения обязательств по Контракту продлевается** соразмерно времени, которое необходимо для учета действия этих обстоятельств и их последствий», что не входит в перечень условий изменения контракта, предусмотренный частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Указанные нарушения Закона о контрактной системе содержат в действиях Заказчика признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена **частью 4.2 статьи 7.30** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) согласно которой **утверждение** конкурсной документации, **документации об аукционе**, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок **с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок**, за исключением случаев, предусмотренных частями 4 и 4.1 настоящей статьи, - **влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере трех тысяч рублей**.

Согласно представленной Заказчиком информации (исх. №796/1 от 19.07.2018) ответственным за утверждение аукционной документации с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок является <...>

В силу статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в

случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с Примечанием к статье 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. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций.

Таким образом, в действиях <...>, по утверждению Аукционной документации с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Временем совершения административного правонарушения является – 16.01.2018.

Местом совершения административного правонарушения является – ГБУЗ РА «Адыгейская республиканская клиническая больница».

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, определенные статьей 4.2 КоАП РФ при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, определенные статьей 4.3 КоАП РФ при рассмотрении данного дела не установлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом, уполномоченным на рассмотрение дела об административном правонарушении, не выявлены.

Руководствуясь статьей 23.66, статьей 29.9, а также частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВЛЯЮ:

1. Признать должностное лицо – <...>, виновной в утверждении Аукционной документации с нарушением требований части 3 статьи 7, пункт 1 части 1 и части 4 статьи 33, частей 1, 2 и 8 статьи 34, части 2 статьи 37, пункта 2 части 1 статьи 64, части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, что предусматривает ответственность по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – <...>, штраф в размере 3 000 (Трех тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в соответствующие бюджеты: за нарушение законодательства о размещении заказов при размещении заказов для нужд Российской Федерации - в федеральный бюджет, для нужд субъектов Российской Федерации - в бюджеты субъектов Российской Федерации, для нужд муниципальных образований - в бюджеты муниципальных образований и.т.д.

Реквизиты для уплаты штрафа в бюджет:

Управление Федерального казначейства МФРФ по РА (Адыгейское УФАС России)

ИНН - 0105019739

КПП - 010501001

ОКТМО -79701000

БИК - 047908001

Р/сч -40101810100000010003, Отделение – НБ Республика Адыгея г.Майкоп

Код - 161 116 33020 02 6000 140

УИН - 161470

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного административного штрафа.

В соответствии с Федеральным законом от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" в случае неуплаты административного штрафа в установленный законом срок, УФАС России направляет материалы дела об административном правонарушении в Федеральную службу судебных приставов.