

Решение
по делу №06/4254-17
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

10.11.2017

г. Симферополь

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

<...>

при участии представителя Заказчика З. Ш. Водотыки (по доверенности),
представители Заявителя на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя от 02.11.2017 №Ж-96 (вх. №1496/10 от 07.11.2017) на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «Поставка трубы стальной» (извещение №0575200002017000127) (далее — Аукцион), в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

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

1. В документации об Аукционе не установлена надлежащая инструкция по заполнению первой части заявки на участие в Аукционе.
2. Заказчик ненадлежащее установил единицы измерения требуемых к поставке труб.

3. В проекте контракта необоснованно установлено «... право Заказчика в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Контракта (расторгнуть Контракт) в случае:

- установления факта проведения процедуры ликвидации Поставщика юридического лица или наличия решения Арбитражного суда о признании Поставщика банкротом и открытии в отношении него конкурсного производства;

- установления факта приостановления деятельности Поставщика в порядке, предусмотренном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях;

- в случае отсутствия по не зависящим от Заказчика причинам возможности дальнейшего финансирования работ по Контракту;...» (цитата).

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 07.11.2017 №06/12710, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

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

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

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

- извещение о проведении закупки размещено на официальном сайте — 11.10.2017, изменения – 18.10.2017;
- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- начальная (максимальная) цена контракта – 4 351 668,43 рублей;
- дата и время окончания подачи заявок: 03.11.2017 08:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 03.11.2017, дата проведения Аукциона: 07.11.2017;
- на участие в Аукционе поданы 7 заявок, из них допущены к участию в Аукционе 5 участников;
- в ходе проведения Аукциона предложение о цене контракта подавали 3 участника, снижение составило – 3,5%;
- победителем Аукциона признано ООО «Региональное снабжение».

1. В качестве доводов жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком в документации об Аукционе не установлена надлежащая инструкция по заполнению первой части заявки на участие в Аукционе, т.к. в ней отсутствует пояснение применения словосочетания «не более» в требованиях к техническим характеристикам труб «концы труб должны быть обрезаны под прямым углом. допускается величина скоса торца не более 2⁰» (цитата).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе 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.

Согласно извещению, документации об Аукционе объектом закупки является поставка товара - труб.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать 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.

Заказчик в разделе IV «ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ (ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ)» документации об Аукционе в требованиях к поставляемому товару установил: «...

№ п/п	Наименование	Информация
2.	Код ОКПД-2 объекта закупки:	24.20.13.130
3.	Требования к техническим характеристикам:	<p>3.1 Конструкции должны удовлетворять требованиям</p> <p>ГОСТ 10704-91 (Трубы стальные электросварные прямошовные. Сортамент),</p> <p>- на поверхности труб не допускаются трещины, плены, вздутия и закаты.</p> <p>- на торцах труб не допускаются расслоения, заусенцы.</p> <p>- концы труб должны быть обрезаны под прямым углом. допускается величина скоса торца не более 2⁰</p>

	Поставщик гарантирует качество и безопасность поставляемого товара в соответствии с действующими стандартами, утвержденными на данный вид товара, и наличием сертификатов, обязательных для данного вида товара, оформленных в соответствии с Российским законодательством. Поставляемый товар должен отвечать следующим требованиям к качеству, техническим и функциональным характеристикам (потребительским свойствам).
--	--

...» (цитата).

Документация об Аукционе содержит раздел VI. «ИНСТРУКЦИЯ ПО ЗАПОЛНЕНИЮ ЗАЯВОК НА УЧАСТИЕ В ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ» следующей редакцией: «...

ПЕРВАЯ ЧАСТЬ ЗАЯВКИ.

Первая часть заявки должна содержать сведения, указанные в *пункте 1 раздела II.III. Информационной карты* настоящей документации об аукционе в электронной форме.

1. В первой части заявки участник закупки дает согласие на поставку товара/выполнение работ/оказание услуг путем заполнения формы на сайте электронной площадки или в произвольной письменной форме в составе первой части заявки (рекомендуемая форма согласия участника закупки на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг приведена в приложении №1 к Документации об электронном аукционе)*;

**Рекомендуемая форма не является обязательной, участник закупки вправе представить указанную информацию в любой форме*

2. При подаче сведений относительно предложенного товара (в т.ч. используемого при выполнении работ или оказании услуг) участниками закупки должны применяться обозначения (единицы измерения, наименования показателей, технических, функциональных параметров) в соответствии с обозначениями, установленными в разделе IV «ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ (ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ)».

В случае если на момент подачи заявки участником закупки, указанные в Техническом задании государственные стандарты (нормативы) утратили силу, то соответствие товаров (материалов) таким документам не требуется. Значения показателей, которые, исходя из Технического задания, рассчитываются в соответствии с ГОСТами или должны им соответствовать – участник предлагает показатель в рамках требований, установленных Техническим заданием с учетом положений ГОСТов путем проведения соответствующих расчетов.

3. В случае если по установленным параметрам (требованиям) к товару в техническом задании отсутствуют термины (слова, определяющие установление диапазона, параметра), указанные в пункте 2 настоящего раздела или характеристики товара содержатся в колонке «Неизменяемое (точное) значение показателя, установленное заказчиком», или идут с примечанием, что является значением показателя, которое не может изменяться – участник не вправе изменять указанные характеристики, и они признаются показателями, которые не могут изменяться.

4. При подаче сведений относительно предложенного товара (в т.ч. используемого при выполнении работ или оказании услуг) участник указывает 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, предлагаемого к поставке, требования к которым установлены в Техническом задании.

При указании наименования страны происхождения товара, участнику следует четко указать в составе заявки параметр «*Наименование страны происхождения товара*» (с указанием соответствующего географического наименования территории, имеющей определённые политические границы обладающих государственным суверенитетом) или указать информацию иным способом, но таким образом, что позволило бы комиссии по осуществлению закупок определить указанную информацию на соответствие понятию страны происхождения товара в соответствии со статьей 58 Таможенного кодекса Российской Федерации.

При указании наименования страны происхождения товара следует указывать краткое или полное официальное наименование страны мира в соответствии с Общероссийским классификатором стран мира, утвержденным постановлением Госстандарта России от 14.12.2001 № 529-ст.

5. Ошибки, опечатки, неточности, допущенные участником при заполнении заявки, относятся на риск участника и в случае, если в результате таких ошибок, опечаток, неточностей устанавливается формальное (техническое) несоответствие заявки участника условиям аукционной документации, такие заявки не допускаются к дальнейшему участию в аукционе в соответствии со статьей 67 Федерального закона.

6. В описании условий и предложений участник аукциона не должен допускать двусмысленных толкований.

ВТОРАЯ ЧАСТЬ ЗАЯВКИ.

...» (цитата).

Комиссия, изучив документацию об Аукционе, приходит к выводу, что инструкция, содержащаяся в документации об Аукционе, 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), и не позволяет 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.

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

Комиссией установлено, что неустановление Заказчиком надлежащей инструкции по заполнению заявок не повлияло на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

2. Согласно доводам Заявителя о том, что Заказчик ненадлежащим образом установил единицы измерения требуемых к поставке труб: «Вместе с тем, согласно пункту 1 ТЗ количество труб необходимое к поставке измеряется в тоннах, что не является объективным. Так как цены на трубы, измеряются в метрах, и их цена варьируется исходя из длины отрезков (так же исходя из положений ГОСТ, требования к которому установлены в документации ед. измерения труб в метрах). Данный довод также подтверждается сведениями с сайтов изготовителей труб... Таким образом, считаем, Заказчик ненадлежащим образом в нарушение статьи 33 Закона о контрактной системе установил требования к объему закупке.» (цитата жалобы).

В силу пунктов 1, 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 следующую информацию:

- 1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта;
- 2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция 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.

На заседании Комиссии представитель Заказчика в довод Заявителя пояснил, что из «довода заявителя неясно в чем нарушено его право, и в чем ограничение конкуренции, Заказчик в техническом задании ссылается на ГОСТ 10704-91, в котором указана теоретическая масса 1 метра трубы в килограммах, Заказчиком килограммы переведены в тонны, что не является нарушением Закона о контрактной системе...» (цитата письменных возражений).

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

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

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

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводам жалобы Заявителя о том, что Заказчиком в проекте контракта необоснованно установлено «... право Заказчика в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Контракта (расторгнуть Контракт) в случае:

- установления факта проведения процедуры ликвидации Поставщика юридического лица или наличия решения Арбитражного суда о признании Поставщика банкротом и открытии в отношении него конкурсного производства;

- установления факта приостановления деятельности Поставщика в порядке, предусмотренном [Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях](#);

- в случае отсутствия по не зависящим от Заказчика причинам возможности дальнейшего финансирования работ по Контракту;...» (цитата жалобы).

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В силу части 14 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Заказчик в разделе 12 «Порядок изменения и расторжения контракта» проекта контракта документации об Аукционе предусмотрел следующее право на расторжение контракта: «...

6. Заказчик вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Контракта (расторгнуть Контракт) в случае:

- поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок;

- не однократного нарушения сроков поставки товаров по Заявке Заказчика более чем на 3 рабочих дня;

- необоснованного отказа Поставщика в одностороннем порядке от поставки всего либо части того или иного товара, указанного в спецификации;

- отказ или уклонение Поставщика от исполнения обязательств по замене товара ненадлежащего качества в сроки, установленные настоящим контрактом;

- невыполнение в срок 10 рабочих дней требования Заказчика о доукомплектовании товара ненадлежащей комплектации.

- Поставщик не предоставил Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Контракта в срок и на условиях указанных в п.п. 5.1, 5.2, 5.8. Контракта;

- установления факта проведения процедуры ликвидации Поставщика юридического лица или наличия решения Арбитражного суда о признании Поставщика банкротом и открытии в отношении него конкурсного производства;

- установления факта приостановления деятельности Поставщика в порядке, предусмотренном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях;

- в случае отсутствия по не зависящим от Заказчика причинам возможности дальнейшего финансирования работ по Контракту;

- в иных случаях, предусмотренных действующим законодательством РФ.

...» (цитата).

Комиссия, изучив положения проекта контракта, приходит к выводу, что положение о праве Заказчика «в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Контракта (расторгнуть Контракт) в случае отсутствия по не зависящим от Заказчика причинам возможности дальнейшего финансирования работ по Контракту» не соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Действия Заказчика по установлению в проекте контракта документации об Аукционе вышеуказанного права, не предусмотренного Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, нарушают требования части 1 статьи 34, части 1 статьи 70, части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, доводы Заявителя нашли свое частичное подтверждение.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.
2. Признать Заказчика нарушившим требования части 1 статьи 34, пункта 2 части 1 статьи 64 части 1 статьи 70, части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику выдать предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.
4. Передать соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России материалы дела №06/4254-17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
5. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 07.11.2017 №06/12710.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

**Предписание
по делу №06/4254-17
об устранении нарушений законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок**

10.11.2017

г. Симферополь

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

<...>

на основании решения Комиссии от 10.11.2017 по делу №06/4254-17 по итогам рассмотрения жалобы Заявителя от 02.11.2017 №Ж-96 (вх. №1496/10 от 07.11.2017) на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме «Поставка трубы стальной» (извещение №0575200002017000127) (далее — Аукцион), в соответствии с частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику при заключении государственного контракта по результатам проведения Аукциона исключить из государственного контракта право Заказчика в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Контракта (расторгнуть Контракт) в случае отсутствия по не зависящим от Заказчика причинам возможности дальнейшего финансирования работ по Контракту, в соответствии с положениями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом решения от 10.11.2017 по делу №06/4254-17.

2. Заказчику в срок до 30.11.2017 исполнить настоящее предписание и предоставить в Крымское УФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде, а также по электронной почте: to82@fas.gov.ru.

3. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 07.11.2017 №06/12710.

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

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