

РЕШЕНИЕ

по делу № 223ФЗ-940/17 о нарушении
законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

01.11.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу Белова А.Г. б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Корпорация «СПУ-ЦКБ ТМ» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку универсального токарного станка (извещение № 0573100014817000016) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба Белова А.Г. (далее — Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Корпорация «СПУ-ЦКБ ТМ» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку универсального токарного станка (извещение № 0573100014817000016) (далее — Аукцион, Жалоба).

В соответствии с частью 5 статьи 15 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) при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

17.10.2017 в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение,

Документация).

Согласно Извещению источник финансирования закупки: средства федерального бюджета в пределах выделенных лимитов бюджетных обязательств на 2017 год.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе, а именно:

- - - Заказчиком в Документации неправомерно установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, поскольку указанный Заказчиком в Документации объект закупки и код по ОКПД2 не подпадают под действие постановления Правительства Российской Федерации от 14.01.2017 № 9 «Об установлении запрета на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства»;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника Аукциона лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной Федеральной службой безопасности Российской Федерации;
 - Проект государственного контракта документации об Аукционе не содержит следующих положений:
 - об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае, если Контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального

предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица;

- о сроках возврата Заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Рассмотрев информацию, документы размещенные в ЕИС по данной закупке, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, поскольку указанный Заказчиком в Документации объект закупки и код по ОКПД2 не подпадают под действие постановления Правительства Российской Федерации от 14.01.2017 № 9 «Об установлении запрета на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства».

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и

безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей Правительством Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе участники закупки должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что

такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с пунктом 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 наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование

начальной (максимальной) цены контракта.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.01.2017 № 9 «Об установлении запрета на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства» (далее – Постановление № 9) установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств (за исключением товаров по перечню согласно приложению и товаров, происходящих из государств - членов Евразийского экономического союза), работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами (за исключением лиц государств - членов Евразийского экономического союза), для целей осуществления закупок товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства, за исключением случаев, когда производство таких товаров, выполнение работ и оказание услуг на территории Евразийского экономического союза отсутствуют (далее — Постановление № 9).

Частью 7 Постановления № 9 установлено, что для целей применения Постановления № 9 под закупками товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства понимаются закупки товаров, работ (услуг) в целях выполнения мероприятий государственных программ Российской Федерации, долгосрочных (федеральных) целевых программ в области обороны страны и безопасности государства, государственной программы вооружения, иных мероприятий в рамках государственного оборонного заказа, а также закупки товаров, работ (услуг) для выполнения функций и полномочий заказчиков, непосредственно связанных с обеспечением обороны страны и безопасности государства.

Пунктом 5.1 Информационной карты Документации, пунктом 19.1 части I «Общие условия проведения аукциона в электронной форме» установлено следующее требование: «установлен запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных

государств (за исключением товаров по Перечню (Приложение к Постановлению № 9) и товаров, происходящих из государств - членов Евразийского экономического союза), работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами (за исключением лиц государств - членов Евразийского экономического союза), для целей осуществления закупок товаров, работ (услуг) для нужд обороны страны и безопасности государства, за исключением случаев, когда производство таких товаров, выполнение работ и оказание услуг на территории Евразийского экономического союза отсутствуют».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств установлен в связи с проведением Аукциона в рамках осуществления государственной программы и в соответствии с перечнем товаров, установленным Постановлением № 9.

Вместе с тем, согласно извещению о проведении Аукциона, размещенному в ЕИС 17.10.2017, объектом закупки является поставка универсального токарного станка, код по ОКПД2 41.20.40.000. При этом, согласно пункту 25 перечня товаров, установленным Постановлением № 9, станки токарные (включая станки токарные многоцелевые) металлорежущие соответствуют коду по ОКПД2 28.41.21.

На заседании Комиссии представитель Заказчика сообщил, что указанные разночтения являются технической ошибкой.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком установлено противоречивое описание объекта закупки, что вводит в заблуждение участников Аукциона.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего ненадлежащее описание объекта закупки, нарушают пункт 1 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.

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника Аукциона лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной Федеральной службой безопасности Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. При этом в соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Разделом 5 Технического задания Документации установлены особые требования к участникам Аукциона, в том числе, требование о наличии лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной Федеральной службой безопасности Российской Федерации.

Пунктом 9.8 проекта государственного контракта предусмотрено, что поставщик по договору проводит, в том числе, обучение персонала Заказчика эксплуатации оборудования, являющегося предметом Аукциона при поставке оборудования.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил,

что обучение персонала Заказчика эксплуатации оборудования осуществляется в закрытом цехе на территории Госкорпорации «Роскосмос», на основании чего Заказчиком в Документации установлено требование к исполнителю по государственному контракту о наличии лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной ФСБ России.

Таким образом, на территории Госкорпорации «Роскосмос» выполняются работы, связанные с использованием сведений, составляющих государственную тайну, распространение которой может нанести ущерб безопасности Российской Федерации, а также установлены специальные меры безопасности.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, свидетельствующих о неправомерности установления в Документации требования о наличии у исполнителя по государственному контракту лицензии на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданной ФСБ России.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя, проект государственного контракта документации об Аукционе не содержит следующих положений:
 - об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица;
 - о сроках возврата Заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Согласно части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в государственный контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара,

работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Подпунктом 6 пункта 6 части I «Общие условия проведения аукциона в

электронной форме» Документации установлено, что участником закупки является юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 19.28](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, физическое лицо не может являться участником Аукциона, поскольку закупка осуществляется в рамках реализации инвестиционного проекта в рамках выделенного Госкорпорацией «Роскосмос» инвестирования в целях выполнения государственного оборонного заказа.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что участие в Аукционе физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей исключено в соответствии с требованиями Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

Согласно части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно пункту 16.9 проекта государственного контракта Документации, денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения контракта, в случае если такая форма обеспечения исполнения контракта определена поставщиком, возвращаются поставщику после исполнения (прекращения) всех обязательств по контракту. Денежные средства возвращаются покупателем на банковский счет поставщика, указанный в контракте, на основании письменного требования поставщика в течение 30 (Тридцати) календарных дней с даты поступления указанного требования покупателю.

Вместе с тем, на заседание Комиссии Заявитель явку своих представителей не обеспечил, а также не представил в составе своей жалобы доказательств, подтверждающих обратное, в связи с чем довод не нашел своего подтверждения.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены

следующие нарушения.

- - - В соответствии с частью 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос,

при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что согласно пункту 11.2 Информационной карты Документации, дата начала предоставления разъяснений положений Документации: 18 октября 2017 года; дата окончания предоставления разъяснений положений Документации: 27 октября 2017 года. Вместе с тем, согласно информации, размещенной в ЕИС, а также Извещению о проведении Аукциона, дата окончания подачи заявок: 01.11.2017.

Таким образом, действия Заказчика, сократившего сроки подачи разъяснений положений Документации нарушают часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. В соответствии с частью 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.

Согласно части 2 статьи 50 Закона о контрактной системе к Документации должен быть приложен проект контракта (в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что

заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

Постановление Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» (далее – Постановление № 1063) утратило силу в связи с изданием Постановления № 1042, которое вступило в силу 09.09.2017.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом утверждены Постановлением Правительства № 1042 (далее – Правила).

Изучив проект государственного контракта Документации, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в проекте государственного контракта Документации не установлен соответствующий требованиям Постановления № 1042 размер пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения Заказчиком обязательства.

Вышеуказанные действия Заказчика нарушают часть 5 статьи 34 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

- -

- Признать жалобу Белова А.Г. б/д б/н на действия (бездействие) заказчика АО «Корпорация «СПУ-ЦКБ ТМ» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку универсального токарного станка (извещение № 0573100014817000016) обоснованной в части установленного Заказчиком ненадлежащего описания объекта закупки.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 5 статьи 34, пункта 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

- -

- Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы от 01.11.2017 по делу № 223ФЗ-940/17 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.