

РЕШЕНИЕ

по делу № 83/2019-КС о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

17 января 2019 года

г.

Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

рассмотрев жалобу ООО «Анна» (далее – Заявитель) на действия ФГБОУ «ВДЦ «Смена» при проведении электронного аукциона: «Выполнение работ по текущему ремонту коттеджей Литер Щ1, У3, Ч1» (извещение № 0318100028518000333) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель в жалобе указывает, что документация электронного аукциона составлена с нарушениями Закона о контрактной системе: ответственность поставщика за нарушение условий контракта, в процентном соотношении, Заказчиком установлена с нарушением ч.4 ст.34 Закона о контрактной системе; невозможно определить срок действия банковской гарантии, так как Заказчиком не установлен срок действия контракта; в нарушение ч.1 ст.23 Закона о контрактной системе Заказчиком в проекте контракта не указан идентификационный код закупки. По поз.29, 30, 31, 43, 44, 45, 54, 71, 72, 73, 74, 75, 76 приведены чертежи товаров, на которых указаны размеры товаров в диапазоне с использованием знака «дефис», математических сокращений «min» и «max», однако Инструкция не содержит указания в каком виде должны быть представлены в заявке значения с чертежей. Требования,

установленные Заказчиком по поз.8 «Пена монтажная: MAKROFLEX PRO» не соответствуют технической информации изделия. По поз.29 «Умывальник с пьедесталом» на чертеже приведены размеры, которые не соответствуют п.219 и п.220 Сметного расчета и п.219 и п.220 Ведомости объемов работ.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – ФГБОУ «ВДЦ «Смена» проводился электронный аукцион: «Выполнение работ по текущему ремонту коттеджей Литер Щ1, У3, Ч1» (извещение № 0318100028518000333).

Начальная (максимальная) цена контракта – 11 217 621,62 руб.

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Частью 4 ст.34 Закона о контрактной системе определено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В силу п.1 ст.708 Гражданского кодекса Российской Федерации в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

На основании п.2) ст.42 Закона о контрактной системе Заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также **сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг**, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования. В случае, если при заключении контракта объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика,

услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг, услуг по проведению оценки невозможно определить, в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке заказчик указывает цену запасных частей или каждой запасной части к технике, оборудованию, цену единицы работы или услуги. В случае, если контрактом предусматривается выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, допускается оплата такого контракта исходя из фактически выполненного объема данных работ, но не превышающего объема работ, подлежащих выполнению в соответствии с контрактом. При этом в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке должно быть указано, что оплата выполнения работы или оказания услуги осуществляется по цене единицы работы или услуги исходя из объема фактически выполненной работы или оказанной услуги, по цене каждой запасной части к технике, оборудованию исходя из количества запасных частей, поставки которых будут осуществлены в ходе исполнения контракта, но в размере, не превышающем начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил 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, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» утверждены [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 (далее – Правила № 1042).

Пунктом 2 Правил установлено, что размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном [пунктами 3 - 9](#) настоящих Правил, в виде фиксированной суммы, в том числе рассчитываемой как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

В соответствии с п.2) ст.42 Закона о контрактной системе, в Извещении,

опубликованном в ЕИС о проведении электронного аукциона в графе «Условия контракта» указано:

Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг	С момента подписания контракта в течение 60 рабочих дней
--	--

В Разделе «Проект контракта» содержится Раздел 6 «Ответственность сторон», где Заказчиком установлены п.6.2, 6.3, 6.4, 6.5, 6.6 в которых установлена ответственность за нарушение условий контракта с начальной ценой до 3 000 000 руб.

Проект контракта предусматривает поэтапное закрытие работ на основании форм КС-2 и КС-3. Каждый из этапов работ не превышает по сумме 3 млн. рублей.

Таким образом, установленные Заказчиком в проекте контракта условия об ответственности поставщика за неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, соответствуют требованиям действующего законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

В «Проекте контракта» Заказчиком установлено:

Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг	С момента подписания контракта в течение 60 рабочих дней
--	--

В соответствии с п.8) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе исполнение контракта **может** обеспечиваться предоставлением **банковской гарантии**, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, **или внесением денежных средств** на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, **самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.**

Частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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).

Пунктом 5 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе установлено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать: срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.4 ст.96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В «Проекте контракта» Заказчиком установлено: «12.1. Контракт действует до «___» _____2019 года. Настоящий Контракт вступает в силу со дня его подписания Сторонами и действует до полного исполнения обязательств».

Таким образом, Заказчиком в «Проекте контракта» срок действия контракта не установлен, что не позволяет рассчитать срок банковской гарантии, которая в соответствии с ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе должна не менее чем на один месяц превышать срок действия контракта.

Частью 1 статьи 23 Закона о контрактной системе обусловлено, что идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, **в контракте**, а также в иных документах, предусмотренных настоящим Федеральным [ЗАКОНОМ](#).

Номер идентификационного кода Заказчиком указан на первом листе аукционной документации, а также на первом листе «Проекта контракта».

Согласно 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 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 п.1), п.2) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

В соответствии с п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация должна содержать 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.

Из письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» следует, что в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

При установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

- в случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

Так, например, если показатель в Стандарте определен любым допустимым значением от 10 до 20 единиц, то значения, содержащиеся в документации, извещении о закупке и в отношении которых участники закупки делают свое предложение, не должны:

- 1) позволять участникам закупки указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта, например, значение - 5 единиц;
- 2) вводить участников закупки в заблуждение, предусматривая в документации значения, например, от 10 до 30 единиц, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией заказчика по осуществлению закупок как соответствующие значениям документации, извещения о проведении закупки, но в свою очередь противоречащие требованиям Стандарта, что повлечет

отклонение заявки участника закупки.

Согласно ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

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

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

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со [статьей 14](#) настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Заявитель в жалобе указывает, что по поз.29, 30, 31, 43, 44, 45, 54, 71, 72, 73, 74, 75, 76 приведены чертежи товаров, на которых указаны размеры товаров в диапазоне с использованием знака «дефис», математических сокращений «min» и «max», однако Инструкция не содержит указания в каком виде должны быть представлены в заявке значения с чертежей.

В соответствии с ч.4 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, предусмотренная [частью 3](#) настоящей статьи, может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается контракт.

Документация электронного аукциона содержит Раздел «Инструкция по заполнению заявки», которая не содержит указания как необходимо в заявке предоставить размеры с чертежей, что не позволяет подать заявку без обязательного рисования в заявке чертежей, что нарушает ч.4 ст.66 Закона о контрактной системе.

Заказчиком по поз.8 «Пена монтажная» установлено требование:

8	Пена монтажная	Пена монтажная полиуретановая должна быть предназначена для заполнения стыков между смонтированными конструкциями, заполнения всевозможных трещин, отверстий, пустот, а также герметизации оконных и дверных блоков. Пена должна иметь возможность использоваться без применения специального пистолета. Продукт должен представлять собой однокомпонентную полиуретановую пену. Пена должна затвердевать под воздействием влажности воздуха. При затвердевании пена должна увеличиваться в объеме. Выход пены должен быть не менее 65 л. Время высыхания поверхности должно составлять не более 16 мин. Время полного затвердевания при влажности воздуха не менее 90 % должно составлять не более 1 часа. Температура самовозгорания затвердевшей пены должна быть не ниже 400 С°. Огнестойкость затвердевшей пены должна быть не ниже класса В3 (DIN 4102). Термостойкость затвердевшей пены должна быть в диапазоне от -55 С° до +100 С°. Теплопроводность затвердевшей пены должна быть не более 0,03 Вт/м*К. Прочность при растяжении должна быть не менее 3 Н/см ² . Прочность при сжатии должна быть не менее 3 Н/см ² .
---	----------------	--

В поз.283 «Ведомости объемов работ» и поз.283 «Сметного расчета», размещенных в составе аукционной документации, указана «Пена монтажная: MAKROFLEX PRO», больше никаких монтажных пен ни в Сметном расчете, ни в Ведомости объемов работ нет. Соответственно, Заказчик в поз. 8 описывает установленный сметной документацией материал, однако, требования Заказчика к этому материалу, не соответствуют технической информации изделия:

- Заказчик требует: «Пена должна иметь возможность использоваться без применения специального пистолета», но по данным производителя способ применения - «...присоединить пистолет-аппликатор к баллону...»,
- Заказчик требует: «Выход пены должен быть не менее 65 л», но по данным производителя «возможно получить до 45 литров затвердевшей пены из одного баллона»,
- Заказчик требует: «Время полного затвердевания при влажности воздуха не менее 90 % должно составлять не более 1 часа.», но по данным производителя «время затвердевания около 1 часа при влажности 93 %»,
- Заказчик требует «Термостойкость затвердевшей пены должна быть в диапазоне от -55 С° до +100 С», по данным производителя

«термостойкость от - 55 до +90 С».

Таким образом, поз.8 «Пена монтажная» Заказчиком установлены требования, не соответствующие смете и ведомостям объемов работ, что является нарушением п.2) ч.1 ст.33, ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе.

Заявитель в жалобе указывает, что по поз.29 «Умывальник с пьедесталом» на чертеже приведены размеры без обозначений - 580 мм, 450 мм, 620-640, 192-202, которые не соответствуют п.219 и п.220 Сметного расчета и п.219 и п.220 Ведомости объемов работ, согласно которым «Пьедесталы для умывальников полуфарфоровые фарфоровые» должны иметь размеры: 640x215x200, 670-630x240-180, 200-175 мм.

Заказчиком нарушены ч.3 ст.7, п.2) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, так как при описании объекта закупки допущено несоответствие поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, Заказчик ставит участника в ситуацию, в которой при подаче заявки, участник должен заявить о товаре, который не будет использоваться в ходе работ, а после этого подписать контракт, в котором смета и ведомость объемов работ будут противоречить сведениям о применяемых материалах.

Таким образом, требования Заказчика противоречат ч.3 ст.7; п.1), п.2) ч.1 ст.33; п.1), п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе (поз.8, 29, 30, 31, 43, 44, 45, 54, 71, 72, 73, 74, 75, 76).

Допущенные нарушения содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Анна» обоснованной в части нарушения ч.3 ст.7, п.1), п.2) ч.1 ст.64, п.1), п.2) ч.1 ст.33, п.1) ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе.
2. По результатам внеплановой проверки признать в действиях заказчика – ФГБОУ ВДЦ «Смена» нарушение ч.3 ст.7, ч.1 ст.64, п.1), п.2) ч.1 ст.64, п.1), п.2) ч.1 ст.33, п.1) ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе.

3. В связи с тем, что Заказчику (аукционной комиссии) – ФГБОУ ВДЦ «Смена» выдано предписание №34 об устранении нарушений Закона о контрактной системе повторное предписание не выдавать.
4. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.