

Решение по результатам рассмотрения жалоб участников закупки

№ 003/06/42-688/2022, 003/06/42-689/2022

«29» августа 2022 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

В присутствии в режиме видеоконференцсвязи директора АО «Теплоэнерго» <...> (доверенность от 24.08.2022), представителей МП «БВК» (далее –Заказчик) <...>. (доверенность от 26.08.2022 № 40), <...> (доверенность от 26.08.2022 № 39), <...> (доверенность от 05.08.2022 № 31),

рассмотрев жалобы АО «Теплоэнерго» (вх. от 22.08.2022 № 5179), ООО «Красноярсккрайуголь-Восток» (вх. от 22.08.2022 № 5184), на положения извещения при проведении закупки в форме электронного аукциона на поставку угля 3 БР, номер извещения –0502600003022000001 (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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), руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

Заявители полагают положения извещения, проекта контракта не соответствующими требованиям законодательства о контрактной системе. Просят выдать предписание об отмене закупки.

Представители Заказчика дали пояснения в соответствии с письменным отзывом.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных сторонами документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

15.08.2022 в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении аукциона на поставку угля 3 БР, номер извещения –0502600003022000001. Начальная (максимальная) цена контракта –293 283 760,00 рублей.

1. В силу части 4 статьи 42 Закона о контрактной системе, Заказчик по собственной инициативе или в соответствии с запросом, предусмотренным частью 5 настоящей статьи, вправе внести изменения в извещение об осуществлении закупки, которые формируются с использованием единой информационной системы, подписываются усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещаются в единой информационной системе, не позднее чем за один рабочий день до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Заказчиком в соответствии с приказом директора МП «БВК» от 17.08.2022 № 76/2 «О внесении изменений в извещение о проведении аукциона в электронной форме» внесены изменения в извещение о закупке.

Утверждение изменений извещения о проведении закупки не предусмотрено

законодательством о контрактной системе.

Довод жалобы признается необоснованным.

2. В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. В случае, если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения, цена каждого этапа устанавливается в размере, сниженном пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт. Приложением №1 к проекту контракта «График поставки товара» Заказчиком установлены этапы поставки товара, указано количество. Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком в проекте контракта предусмотрены этапы выполнения работ, таким образом согласно пункту 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе Заказчику необходимо включить в контракт условие о размере оплаты в отношении каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены соответствующего этапа.

В нарушение требований части 2, пункта 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе не установлена цена каждого этапа, сниженная пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт.

Довод жалобы признается обоснованным.

3. В соответствии с частью 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренный контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), если извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе либо приглашения принять участие в закупке направлены с 1 января по 30 апреля 2022 года включительно, должен составлять не более пятнадцати рабочих дней, а с 1 мая 2022 года не более семи рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе, за исключением случаев, если:

1) иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации;

2) оформление документа о приемке осуществляется без использования единой информационной системы, при этом срок оплаты должен составлять не более десяти рабочих дней с даты подписания документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе;

3) в соответствии с законодательством Российской Федерации расчеты по контракту или расчеты по контракту в части выплаты аванса подлежат казначейскому сопровождению, при этом срок оплаты должен составлять не более десяти рабочих дней с даты подписания документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона;

4) Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

В пункте 2.3 проекта контракта установлено, что оплата осуществляется по безналичному расчету путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Поставщика, в течение 7 рабочих дней с даты подписания Заказчиком Акта приемки по исполнению этапа контракта согласно графику поставки товара (Приложение №1 к Контракту). При этом, в нарушение части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, Заказчиком не прописан порядок оплаты, порядок приемки, документы которыми оформляется приемка товара.

Довод жалоб признается обоснованным.

4. Пунктом 8 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе установлено, извещение о закупке должно содержать, в том числе информацию о сроке исполнения контракта (отдельных этапов исполнения контракта, если проектом контракта предусмотрены такие этапы). В извещении о закупке Заказчиком определен срок исполнения контракта: 185 календарных дней с даты начала исполнения контракта. Приложением № 3 к проекту контракта, являющемуся неотъемлемой частью контракта установлены сроки (периоды) поставки товара с 10.09.2022 по 28.02.2023. Приложением №1 к проекту контракта «График поставки товара» установлены этапы:

ЭТАПЫ	МЕСЯЦ	КОЛИЧЕСТВО (тн.)
1	Сентябрь	8800
	Октябрь	22000
2	Ноябрь	8800
	Декабрь	17600
3	Январь	17600
	Февраль	13200
Итого:		88 000

Согласно части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе, исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и Законом о контрактной системе, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с Законом N 44-ФЗ экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при исполнении, изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 Закона N 44-ФЗ, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

Согласно п. 1 ст. 314 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения либо период, в течение которого оно должно быть исполнено (в том числе в случае, если этот период исчисляется с момента исполнения обязанностей другой стороной или наступления иных обстоятельств, предусмотренных законом или договором), обязательство подлежит исполнению в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода.

Согласно п. 3 ст. 425 ГК РФ ГК РФ или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Следовательно, момент окончания срока действия контракта не равнозначен времени исполнения обязательств.

Таким образом, указываемый в извещении об осуществлении закупки срок исполнения контракта (отдельных этапов исполнения контракта) представляет собой срок, включающий в том числе приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги (отдельных этапов исполнения контракта), а также оплату заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) поставленного товара, выполненной работы (ее результатов),

оказанной услуги (отдельных этапов исполнения контракта), что не противоречит срокам, установленным в проекте контракта по данной закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат требованиям Закона о контрактной системе. Доводы жалоб признаются необоснованными.

5. Предметом закупки является поставка угля 3 БР. Комиссией установлено, что в извещении Заказчиком прописано: Наименование объекта закупки - Поставка угля 3 БР

В разделе 1 «Предмет контракта» Проекта контракта указано:

1. Предмет Контракта

1. Заказчик поручает, а Поставщик принимает на себя обязательства по поставке угля (товара) для нужд муниципального предприятия «БВК», согласно спецификации и технического задания (Приложение № 2, 3 к Контракту), прилагаемых к настоящему Контракту и являющимися его неотъемлемой частью.
2. Поставщик осуществляет поставку товара, указанного в п. 1.1 настоящего Контракта по наименованию, комплектности в соответствии с техническими, функциональными (потребительскими свойствами) и качественными характеристиками, указанными в Спецификации и техническом задании (Приложение № 2, 3 к Контракту).

Поставщик гарантирует, что поставляемый им Товар принадлежит ему на праве собственности, не заложен, не арестован, не является предметом исковых требований третьих лиц. Поставщик обязан передать Заказчику документы, относящиеся к товару и подтверждающие его соответствие требованиям Контракта, государственным стандартам РФ, техническим условиям, регламентам и иным нормативным правовым актам, которые устанавливают требования к товару или условиям его производства

Таким образом, в извещении и проекте контракта предметом закупки является поставка товара, а именно поставка угля 3 БР.

Пункт 8.16 проекта контракта относится к ответственности Заказчика по приемке товара, в случае поставки товара железнодорожным транспортом или иным транспортом, и не меняет предмет контракта.

Довод жалоб признается необоснованным.

6. Пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, предусмотрено что Заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем двадцать пять процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, при проведении открытых конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей. Начальная (максимальная) цена контракта по данной закупке не превышает двадцать миллионов рублей, кроме того, из пояснений Заказчика следует, что для соблюдения требований статьи 30 Закона о контрактной системе о проведении закупок, в объеме не менее чем двадцать пять процентов совокупного годового объема закупок, планируются к проведению иные закупки.

Довод жалобы признается необоснованным.

7. В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об

осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Требования к описанию объекта закупки установлены в приложении №2 «Описание объекта закупки «Техническое задание».

Наименование показателя	Обозначение	Величина
1. Марка, группа, класс крупности угля	З БР	-
2. Размер куска, мм		0 - 300

Довод Заявителей о предъявлении требования к параметру товара по показателю крупности фракции товара и вследствие этого ограничения возможности у участников закупки поставить подходящие аналоги Заявителями не подтвержден. В жалобах содержится ссылка на ГОСТ 25543-88 «Межгосударственный стандарт. Угли бурые, каменные и антрациты. Классификация по генетическим и технологическим параметрам», который утратил силу с 01.01.2015.

Из пояснений Заказчика следует, что описание объекта закупки (техническое задание) составлено в соответствии с ГОСТ 25543-2013 «Межгосударственный стандарт. Угли бурые, каменные и антрациты. Классификация по генетическим и технологическим параметрам», ГОСТ 32464-2013 «Межгосударственный стандарт. Угли бурые, каменные и антрацит. Общие технические требования», ГОСТ 19242-73 «Государственный стандарт Союза ССР. Угли бурые, каменные и антрацит. Классификация по размеру кусков». Также МП «БВК» был направлен запрос в Администрацию МО «г. Северобайкальск» о возможности работы Центральной котельной и котельных №№ 6,10,11,12. Из ответа Администрации следует, что топливом для вышеназванных котельных является бурый уголь ЗБР.

На участие в закупке подано две заявки, обе признаны соответствующими требованиям извещения.

По смыслу статьи 33 Закона о контрактной системе, характеристики объекта закупки устанавливаются заказчиком, исходя из цели заключения государственного (муниципального) контракта и соответствующих, определенных с учетом данных целей, потребностей заказчика.

Заказчик вправе включить в документацию о проведении закупки такие требования ккупаемым услугам, которые отвечают именно его потребностям. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупки. Законом о контрактной системе не предусмотрены ограничения по включению в документацию требований к услугам, являющихся значимыми для заказчика.

При этом отсутствие у каких-либо лиц, заинтересованных в заключении контракта, возможности оказать услуги, соответствующие потребностям заказчика, не свидетельствует о нарушении заказчиком прав этих лиц, а также об ограничении заказчиком числа участников закупки, исходя из следующего.

Согласно статье 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок

направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу статьи 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, а также ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд (часть 1 статьи 12 Закона о контрактной системе).

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. В закупках могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. При этом для достижения указанной цели заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки (его характеристики).

Таким образом, включение в документацию о закупке условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупке.

Условия извещения об аукционе, предъявляющие требования к марке угля, не могут быть признаны противоречащими антимонопольному законодательству, поскольку такие требования обусловлены реальной, объективной потребностью заказчика.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2012 № 727/14, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобы АО «Теплоэнерго», ООО «Красноярсккрайуголь-Восток» обоснованными в части доводов о нарушении требований статьи 34 Закона о контрактной системе;
2. Признать заказчика нарушившим требования части 2, пункта 1 части 13, части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе;

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание;
4. Передать материалы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства по части 4.2 статьи 7.30 КОАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.