РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/34-147/2020

07.05.2020 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе: <…> при участии представителя Министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области (далее – Заказчик) <…> (дов. №4 от 30.04.2020), при участии представителя заявителя <…> (дов. №11 от 14.04.2020) , при участии представителя участника закупки ООО «АМГ» <…> (дов. от 10.01.2020) рассмотрела жалобу ООО «Торговый дом Беллакт» на действия аукционной комиссии заказчика при проведении электронного аукциона «Торговый дом Беллакт

Жалоба подана в установленный частью 6 статьи 105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения требований Закона о контрактной системе при формировании аукционной документации.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 20.04.2020 заказчиком на официальном сайте единой информационной системы (далее - ЕИС) www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка сухих адаптированных молочных смесей для кормления детей первого года жизни (2)» (реестровый номер извещения № 0147200000920000185).

Начальная (максимальная) цена контракта 8 654 084,40 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 28.04.2020 09:00; дата и время проведения аукциона – 30.04.2020 09:40.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0147200000920000185-1 от 29.04.2020 подано четыре заявки, одна заявка признана

аукционной комиссией соответствующей требованиям аукционной документации.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0147200000920000185-3 от 30.04.2020 победителем электронного аукциона признано ООО «АМГ».

2. Согласно доводу жалобы в проекте контракта заказчиком установлены незаконные условия предоставления обеспечения исполнения контракта, в случае если прежнее обеспечение перестало быть действительным.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона.

В силу части 7 статьи 96 Закона о контрактной системе в ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе изменить способ обеспечения исполнения контракта и (или) предоставить заказчику взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта новое обеспечение исполнения контракта, размер которого может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7.2 и 7.3 настоящей статьи. Поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе изменить способ обеспечения гарантийных обязательств и (или) предоставить заказчику взамен ранее предоставленного обеспечения гарантийных обязательств новое обеспечение гарантийных обязательств.

В соответствии с частью 7.2 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта уменьшается посредством направления заказчиком информации об исполнении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по поставке товара, выполнению работы (ее результатов), оказанию услуги или об исполнении им отдельного этапа исполнения контракта и стоимости исполненных обязательств для включения в соответствующий реестр контрактов, предусмотренный статьей 103 настоящего Федерального закона. Уменьшение размера обеспечения исполнения контракта производится пропорционально стоимости исполненных обязательств, приемка и оплата которых осуществлены в порядке и сроки, которые предусмотрены контрактом. В случае, если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем предоставления банковской гарантии, требование заказчика об уплате денежных сумм по этой гарантии может быть предъявлено в размере не более размера обеспечения исполнения контракта, рассчитанного заказчиком на основании информации об исполнении контракта, размещенной в соответствующем реестре контрактов. В случае, если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем внесения денежных средств на счет, указанный заказчиком, по заявлению поставщика (подрядчика, исполнителя) ему возвращаются заказчиком в установленный в соответствии с частью 27 статьи 34

настоящего Федерального закона контрактом срок денежные средства в сумме, на которую уменьшен размер обеспечения исполнения контракта, рассчитанный заказчиком на основании информации об исполнении контракта, размещенной в соответствующем реестре контрактов.

В силу части 7.3 статьи 96 Закона о контрактной системе уменьшение размера обеспечения исполнения контракта осуществляется при условии отсутствия неисполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, а также приемки заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта в объеме выплаченного аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). Такое уменьшение не допускается в случаях, определенных Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, защиты здоровья, прав и законных интересов граждан Российской Федерации.

Согласно пункту 7.4 проекта контракта Заказчиком установлено, что в случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по контракту перестало быть действительным или иным образом перестало обеспечивать исполнение Поставщиком своих обязательств по Контракту, Поставщик обязуется в течение 10 (десяти) рабочих дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по Контракту на условиях, предусмотренных настоящим разделом Контракта.

При этом, в проекте контракта отсутствуют положения, установленные частями 7.2, 7.3 статьи 96 Закона о контрактной системе, предусматривающие уменьшение размера обеспечения контракта.

Тем самым, заказчик в проекте контракта не установил возможность уменьшения размера обеспечения исполнения контракта, в случае если прежнее обеспечение перестало быть действительным.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком в проекте контракта установлены требования, нарушающие часть 7 статьи 96 Закона о контрактной системе, образуя признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

3. Согласно доводу жалобы, аукционной документацией предусмотрены три разных условия, при которых должна быть осуществлена оплата поставленного товара.

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.

В пункте 17 информационной карты электронного аукциона определены форма, сроки и порядок оплаты: «Без предоплаты. Оплата товара производится Заказчиком по безналичному расчету в рублях на расчетный счет Поставщика, не более 30 (тридцати) дней со дня получения счета-фактуры и товарной накладной».

В пункте 4.4 проекта контракта установлено, что поставка осуществляется без предоплаты. Заказчик производит оплату за счет средств областного бюджета в рамках государственной программы «Развитие здравоохранения Магаданской области» не более 30 (тридцати) дней с даты подписания сторонами акта приемки-передачи товара, после получения счет-фактуры и товарной накладной Поставщика. Подтверждением поставки товара является приходная накладная Грузополучателя.

В пункте 4.7 проекта контракта определено, что оплата по Контракту осуществляется по факту поставки всего Товара, предусмотренного Спецификацией (приложение N 1 к Контракту), не более 30 дней, с даты подписания Заказчиком акта приема–передачи. Контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что в аукционной документации содержится три разных условия, при которых должна быть осуществлена оплата поставленного товара. Довод жалобы является обоснованным, заказчиком в аукционной документации установлены требования, нарушающие часть 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, образуя признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

4. Согласно доводу жалобы Заказчик в техническом задании установил избыточные требования к закупке, тем самым нарушив часть 2 статьи 19 Закона о контрактной системе.

Частью 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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 силу части 2 статьи 19 Закона о контрактной системе под требованиями к закупаемым заказчиком товарам, работам, услугам понимаются требования к количеству, потребительским свойствам (в том числе характеристикам качества) и иным характеристикам товаров, работ, услуг, позволяющие обеспечить государственные и муниципальные нужды, но не приводящие к закупкам товаров, работ, услуг, которые имеют избыточные потребительские свойства или являются предметами роскоши в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, при осуществлении закупки Заказчик вправе не только выбрать ее предмет, но и обязан определить его и описать в соответствии с нормами Закона о контрактной системе именно таким образом, чтобы участник закупки смог подать заявку на участие в торгах, соответствующую объективным и обоснованным требованиям Заказчика. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать требования к товару, так как Закон о контрактной системе не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию об аукционе требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми, так и норм, обязывающих заказчика устанавливать в документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров.

Заявитель указывает, что в п.1 «Начальная молочная смесь для детского питания» Технического задания аукционной документации показатель содержания белка установлен в пределах «не менее 1,2 не более 1,35 г» на 100 мл. готовой смеси, в то время как в соответствии с Техническим регламентом ТР ТС 033/2013 допускается содержание белка в пределах 1,2 – 2,1 г на 100 мл. готовой смеси. Аналогично и для показателя цинка: в аукционной документации показатель содержания цинка установлен в пределах «не менее 0,6 не более 1,0 мг» на 100 мл. готовой смеси, в то время как в соответствии с Техническим регламентом ТР ТС 033/2013 допускается содержание цинка в пределах 0,3 – 1,0 мг на 100 мл готовой смеси. Также в аукционной документации предъявлено требование к обязательному дополнительному обогащению смеси (п.1 «Начальная молочная смесь для детского питания») пребиотиками, докозагексаеновой кислотой и нуклеотидами, в то время как согласно нормам Технического регламента ТР ТС 033/2013 данное требование не является обязательным

Комиссией установлено, что при описании товара в техническом задании, заказчиком применены дополнительные показатели, требования в соответствии с Техническим регламентом Таможенного союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», принятым Решением Совета Евразийской Экономической комиссии № 67 от 9 октября 2013 г. и ТР ТС 027/2012 «О безопасности отдельных видов специализированной пищевой продукции, в том числе диетического лечебного и диетического профилактического питания», принятым Решением Совета Евразийской экономической комиссии № 34 от 15 июня 2012 г (далее – технические регламенты).

Конкретные требования, указанные заказчиком в техническом задании, не противоречат вышеуказанным техническим регламентам. Применение заказчиком более конкретных требований произведены в пределах норм, указанных в технических регламентах. Кроме того, в состав аукционной документации включено обоснование использования применяемых показателей, требований, обозначений

и терминологии.

Кроме того, Комиссией установлено, что в заявке, поданной заявителем жалобы на участие в электронном аукционе, предоставленные показатели соответствуют требованиям технического задания заказчика.

Таким образом, довод заявителя является необоснованным.

5. На основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проведена внеплановая проверка закупки, в ходе которой установлено следующее.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и 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.

В соответствии с частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

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, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

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.

В силу части 4 статьи 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.

Корреспондирующее указанным нормам требования к первой части заявки установлены Заказчиком в разделе 5 аукционной документации.

Извещение о проведении электронного аукциона и аукционная документация не

предусматривают ограничение в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 настоящей статьи (часть 3 статьи 67 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Заявка участника ООО «Торговый дом Беллакт», в соответствии с протоколом № 0147200000920000185-1 от 29.04.2020 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, была не допущена к участию в электронном аукционе с обоснованием: «С информации по этикеточной надписи на смесь сухую молочную для детей раннего возраста «Bellakt 0-12+», выявлена следующая недостоверная информация:

Заказчик требует в техническом задании, белок не менее 1,2 не более 1,35, в позиции 1.3.2.1, в заявке участника указан белок 1,3 г, по информации с этикеточной надписи белок 1,4 г.

Заказчик требует в техническом задании, цинк не менее 0,6 не более 1,0, в позиции 1.3.2.7, в заявке участника указан цинк 0,8 мг, по информации с этикеточной надписи цинк 0,4 мг.

Таким образом, заявка данного участника размещения заказа подлежит отклонению на основании пункта 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе».

Согласно материалам, представленными сторонами, в составе первой части заявки ООО «Торговый дом Беллакт» предоставило конкретные показатели предоставляемой продукции, наименование страны происхождения, свидетельство о государственной регистрации продукции смесь сухая молочная для детей раннего возраста «Bellakt 0-12+» от 27.04.2018 и приложение к данному свидетельству.

Заказчиком, на основании представленного свидетельства, была использована этикеточная надпись на вышеуказанную смесь от 2018 года, и выявлено, что характеристики поставляемого товара в конкретных показателях поставляемой продукции и этикеточной надписи на данный товар не совпадают, а также данные в этикеточной надписи не подпадают под критерии, предъявляемые заказчиком в техническом задании. На основании данных фактов заказчиком принято решение отклонить заявку данного участника.

В составе жалобы на действия аукционной комиссии заказчика, заявителем была представлена этикеточная надпись на смесь сухую молочную для детей раннего возраста «Bellakt 0-12+» от 04.02.2020 года, согласно которой показатели совпадали с представленными в заявке конкретными показателями поставляемой продукции, следовательно, данные показатели соответствовали критериям технического задания заказчика.

На заседании Комиссии представителем заказчиком указано, что в составе заявки ООО «Торговой дом Беллакт» этикеточная надпись от 04.02.2020 года представлена не была. В ответ на данный довод представитель заявителя указывает, что требование о предоставлении этикеточной надписи в составе первой заявки заказчиком не установлено.

Представителем участника закупки ООО «АМГ» было указано, что при изменении состава продукции в этикеточной надписи необходимо получение нового свидетельства о государственной регистрации продукции.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что заказчиком в силу части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе в требованиях к первым частям заявок не установлено предоставление свидетельства о государственной регистрации продукции, а также этикеточной надписи поставляемого товара. Следовательно, при оценке заявок участников, аукционной комиссии необходимо основываться на информации, предоставленной участниками согласно требованиям аукционной документации. Как указывалось ранее, конкретные показатели поставляемой продукции, в составе заявки ООО «Торговый дом Беллакт» соответствую критериям технического задания данного электронного аукциона. Достаточных доказательств предоставления участником закупки недостоверных сведений в материалы дела не представлено.

Таким образом, аукционная комиссия заказчика неправомерно не допустила к участию в электронном аукционе заявки участников № 107372060, № 107348895, № 107376361, чем нарушила часть 5 статьи 67 Закона о контрактной системе.

Указанное нарушение образует признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктов 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом Беллакт» на действия аукционной

комиссии заказчика – Министерства здравоохранения и демографической политики Магаданской области при проведении электронного аукциона «Поставка сухих адаптированных молочных смесей для кормления детей первого года жизни (2)» (реестровый номер извещения № 0147200000920000185) обоснованной в части нарушения части 7 статьи 96, части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части нарушения части 7 статьи 96, части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. Признать в действиях аукционной комиссии заказчика нарушение части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе.

4. Выдать предписание об устранении нарушений части 7 статьи 96, части 1 статьи 34, части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе.

5. Передать материалы дела для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии: <…>

Члены комиссии: <…>