ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 017/04/7.30-198/2019

09 сентября 2019 года г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 05.09.2019 года

Постановление в полном объеме изготовлено 09.09.2019 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) «___», руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 01.08.2019 года и иные материалы дела об административном правонарушении № 017/04/7.30-198/2019 в отношении должностного лица – члена аукционной комиссии электронного аукциона № 0112200000819001461 «___», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/7.30-198/2019 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного «____» (согласно уведомлению ФГУП «Почта России» копия протокола получена по рабочему адресу 22.08.2019 году, согласно расписке от 28.08.2019 года копия протокола получена «____» лично 28.08.2019 года).

Событие административного правонарушения: признание заявки на

участие в закупке товара, работы или услуги не соответствующей требованиям документации об аукционе, по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Рассмотрев материалы дела № 017/04/7.30-198/2019, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба (вх. № 2324 от 05.06.2019 г.) ИП «____» (юридический адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Кечил-оола, д.3, адрес фактического местонахождения: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Весенняя, д. 2а, ИНН: 171793530073, ОГРНИП: 305171731500026) на действия аукционной комиссии электронного аукциона № 0112200000819001981 «Строительство ясельного корпуса МДОУ "Детский сад № 28 г. Кызыла Республики Тыва (под ключ)», начальная (максимальная) цена контракта: 23 140 950, 00 рублей.

Жалоба была подготовлена в соответствии с требованиями и в сроки, установленные статьей 105 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе). В связи с чем, жалоба была принята Тывинским УФАС России к рассмотрению.

Так, 30.04.2019 года уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее официальный сайт ЕИС) размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000819001981 «Строительство ясельного корпуса МДОУ "Детский сад № 28 г. Кызыла Республики Тыва (под ключ)», начальная (максимальная) цена контракта: 23 140 950, 00 рублей.

14.05.2019 года, 15.05.2019 года уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте ЕИС размещены изменения извещения о проведении электронного аукциона № 0112200000819001981 «Строительство ясельного корпуса МДОУ "Детский сад № 28 г. Кызыла Республики Тыва (под ключ)», начальная (максимальная) цена контракта: 23 140 950, 00 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном

аукционе № 0112200000819001981 от 03.06.2019 года на момент окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступили две заявки, заявка участника закупки под № 2 (105184460) признана аукционной комиссией, соответствующей требованиям аукционной документации.

Заявке участника закупки под № 1 (105181545) отказано в допуске к участие в электронном аукционе № 0112200000819001981, по следующим основаниям: «*Непредставление информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, или представление недостоверной информации (Отказ по п. 1 ч. 4 ст. 67 44-ФЗ) и пункта 21 ИНформационной карты, а именно. По позиции № 18 "Сетки металлические проволочные" , участником предложены сетки с крупными и особо крупными ячейками, но не указаны габаритные размеры сетки: длина ячейки в свету в отношении особо крупной ячейки. Предложение участника - "в свету 16.0 мм.". В соответствии с ГОСТ 2715-75 данный размер соответствует только крупным ячейкам*».

В силу части 2 статьи 66 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар - 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.

Аналогичные требования к составу первой части заявки установлены в пункте 21 информационной карты и в пункте 3 части 5 «Инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе» документации аукциона в электронной форме № 0112200000819001981.

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.

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

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.

На основании части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

В силу пункта 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 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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.

Функциональные (технические) и качественные характеристик материалов, используемых при выполнении работ, установлены в части 2 «Описание объекта закупки» в приложении № 1 документации электронного аукциона № 0112200000819001981 (далее техническое задание), в частности по позиции № 18 установлено следующее:

18	Материал	Сетки металлические проволочные	Конструктивные особенности: проволока основы и утка в местах перекрещивания должны быть сварены; По форме ячеек в свету с квадратными ячейками или с прямоугольными ячейками. Назначение для изготовления армоцементных или железобетонных конструкций. Габаритные размеры: длина ячеек :в свету >=16.0мм.; Диаметр продольной и поперечной проволоки от 4.0мм. до 6.5мм.; соответствие ГОСТ 2715-75. Габаритные размеры: ширина ячеек в свету от 1.2 см.; Исполнение сеток образованы из проволок одинакового диаметра, расположенных в двух взаимно перпендикулярных направлениях, и сваренных в местах их пересечения, с крупными, особо крупными ячейками; изготовлены из материала горячекатаная низколегированная проволока периодического профиля или стальная низкоуглеродистая проволока или холоднотянутая низкоуглеродистая проволока периодического профиля

Документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования. Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом заказчику надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно требуемых к выполнению работ или услуг. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает баланс частных и публичных интересов, поскольку направлен на повышенную защиту участника торгов как более слабой стороны в указанных правоотношениях.

Обратное же будет противоречить законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), презумпции добросовестности участников таких правоотношений (ч. 5 ст. 10 ГК РФ), а также законодательно установленному запрету на злоупотребление правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ), поскольку разрешение вопроса о допуске или об отказе в допуске к участию в торгах будет основано исключительно на субъективном усмотрении организатора закупки».

Таким образом, Комиссия Тывинского УФАС России, пришла к выводу, что заказчик, устанавливая по позиции 18 технического задания требования к габаритным размерам (длины и ширины) ячеек в свету, максимально подробно и четко не описывает, что они должны быть представлены в зависимости от их размеров (крупные, особо крупные), соответственно отказ в допуске к участию в электронном аукционе заявкам участников закупки на основании непредставления габаритных размеров (длины, ширины) ячеек в

свету, как несоответствующей требованиям аукционной документации, не может отвечать требованиям законодательства о контрактной системе.

Ссылка заказчика на то, что *исполнение сеток образованы из проволок одинакового диаметра, расположенных в двух взаимно перпендикулярных направлениях, и сваренных в местах их пересечения, с крупными, особо крупными ячейками*, не является надлежащим указанием о предоставлении характеристик по обоим размерам, и носит ее множественное толкование.

Согласно информации ООО «РТС-тендер» (вх. № 2336 от 06.06.2019 года) «____» является участником закупки под № 1 (105181545).

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России участник закупки под № 1 (105181545) – «____» в составе первой части своей заявки по позиции № 18 «Сетки металлические проволочные» предлагает использовать при выполнении работ материалы со следующими характеристиками:

18	Материал	Сетки металлические проволочные	Конструктивные особенности: проволока основы и утка в местах перекрещивания должны быть сварены; По форме ячеек в свету с прямоугольными ячейками. Назначение для изготовления железобетонных конструкций. Габаритные размеры: длина ячеек : в свету 16.0 мм.; Диаметр продольной и поперечной проволоки 4.0 мм; соответствие ГОСТ 2715-75. Габаритные размеры: ширина ячеек в свету 1.2 см.; Исполнение сеток образованы из проволок одинакового диаметра, расположенных в двух взаимно перпендикулярных направлениях, и сваренных в местах их пересечения, с крупными, особо крупными ячейками; изготовлены из материала горячекатаная низколегированная проволока периодического профиля.

Следовательно, действия аукционной комиссии, по отказу в допуске к участию в электронном аукционе № 0112200000819001981 заявке участника закупки под № 1 (105181545) ИП «__», в связи с

непредставлением по позиции 18 технического задания размеров длины и ширины ячеек в свету в особо крупном исполнении, являются неправомерными.

Таким образом, в действиях аукционной комиссии уполномоченного органа – Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок установлено нарушение пункта 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, в части неправомерного отказа в допуске к участию в электронном аукционе № 0112200000819001981 заявке участника закупки под № 105181545 («____») по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0112200000819001981 от 03.06.2019 года.

Решением Комиссии Тывинского УФАС Росси по жалобе № 05-05-06/99-19 от 17.06.2019 года в действиях аукционной комиссии уполномоченного органа – Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок установлено нарушение пункта 1 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, в части неправомерного отказа в допуске к участию в электронном аукционе № 0112200000819001981 заявке участника закупки под № 105181545 (ИП «____») по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0112200000819001981 от 03.06.2019 года.

Часть 2 статьи 7.30 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за отклонение заявки на участие в конкурсе, отказ в допуске к участию в аукционе, признание заявки на участие в закупке товара, работы или услуги не соответствующей требованиям конкурсной документации, документации об аукционе, отстранение участника закупки от участия в конкурсе, аукционе (далее в настоящей части - отказ в допуске к участию в закупке) по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, признание заявки на участие в конкурсе надлежащей, соответствующей требованиям конкурсной документации, признание заявки на участие в аукционе надлежащей, соответствующей требованиям документации об аукционе, в случае, если участнику, подавшему такую заявку, должно быть отказано в допуске к участию в закупке в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или нарушение порядка вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, закрытом аукционе и (или) открытия доступа к таким заявкам,

поданным в форме электронных документов, нарушение порядка рассмотрения и оценки таких заявок, окончательных предложений участников закупки, установленного конкурсной документацией.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, состоит в признании заявок на участие в закупке товара, работы или услуги не соответствующими требованиям документации об аукционе, по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Указанный состав правонарушения является формальным, для применения мер административной ответственности не имеет значения наступление каких-либо последствий.

Субъектами данного правонарушения являются члены аукционной комиссии, созданной уполномоченным органом.

Согласно примечанию статьи 2.4 КоАП РФ, лица, осуществляющие функции члена конкурсной, аукционной, котировочной или единой комиссии, созданной государственным или муниципальным заказчиком, бюджетным учреждением, уполномоченным органом, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с приказом Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок от 08.05.2019 года № 1269 утвержден состав аукционной комиссии электронного аукциона № 0112200000819001461, в которую входит «____» как член комиссии.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0112200000819001461 от 03.06.2019 года «____» является членом аукционной комиссии, неправомерно отказавшим заявке участника закупки под № 105181545 (ИП «____») в допуске к участию в электронном аукционе № 0112200000819001461 по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0112200000819001461 от 03.06.2019 года.

Таким образом, должностным лицом – членом аукционной комиссии электронного аукциона № 0112200000819001461 «____» совершено

административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, в части неправомерного отказа в допуске к участию в электронном аукционе № 0112200000819001461 заявке участника закупки под № 105181545 («____») по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0112200000819001461 от 03.06.2019 года.

Вина «____» состоит в том, что «____», не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «____» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами настоящего дела об административном правонарушении.

Временем совершения административного правонарушения является день рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе № 0112200000819001981, то есть 03.06.2019 года.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение уполномоченного органа – Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Щетинкина-Кравченко, 31.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, не установлены.

В силу статьи 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе защита собственности, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

Согласно пункту 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 N 10 "О некоторых

вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Характер совершенного административного правонарушения не свидетельствует о его малозначительности.

Нарушения порядка отбора участников закупки нарушает установленные Законом о контрактной системе принципы обеспечения равной конкуренции, ответственности за результативность обеспечения государственных нужд, эффективности осуществления закупок, создает необоснованные преференции отдельным участникам закупки и, как следствие, могло иметь своим результатом неправомерное ограничение конкуренции между участниками закупки.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Санкция части 2 статьи 7.30 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти тысяч рублей и не более тридцати тысяч рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта электронного аукциона № 0112200000819001981 составляет: 23 140 950 ,00 рублей, 1 процент от которой составляет: 231 409, 50 рублей.

Таким образом, по делу № 017/04/7.30-198/2019 подлежит наложению административный штраф в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.1, 4.5, 7.30, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – члена аукционной комиссии электронного аукциона № 0112200000819001981 «____» виновным в

совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – члена аукционной комиссии электронного аукциона № 0112200000819001981 «____» административный штраф в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ - постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ - штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

ИНН: 1701044223; **КПП:** 170101001;

Код бюджетной классификации: 161 116 33020 02 6000 140;

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810050049510001 в Отделение – НБ Республики Тыва

БИК: 049304001; л/с 04121873000.

ОКТМО: 93701000.

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд для нужд субъектов Российской Федерации.

УИН:

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ - неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Руководитель управления «___»