

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания об административном правонарушении по делу № 4-7.30-1091/77-16

«10» октября 2016 года

г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев материалы дела № 4-7.30-1091/77-16 и протокол об административном правонарушении, в отношении должностного лица — члена Единой комиссии по осуществлению закупок для нужд ГБУ «Гормост» (далее — Единая комиссия государственного заказчика) <...> по факту нарушения порядка отбора участников при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по уборке и содержанию мостовых сооружений МКАД на 2 полугодие (Закупка № 0373200557915000543), установленного при рассмотрении дела № 2-57-844/77-16 о нарушении законодательства об осуществлении закупок от 03.02.2016, в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленной о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении, в присутствии представителя по доверенности № б/н от 07.10.2016 <...>,

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Московского УФАС России 03.02.2016 жалобы ООО «Рестор» (далее — Заявитель) на действия государственного заказчика — Государственное бюджетное учреждение города Москвы по эксплуатации и ремонту инженерных сооружений «Гормост» (далее — Заказчик, ГБУ «Гормост») при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по уборке и содержанию мостовых сооружений МКАД на 2 полугодие (Закупка № 0373200557915000543) (далее — Аукцион), вынесено решение по делу № 2-57-844/77-16 о нарушении законодательства об осуществлении закупок.

В соответствии с Протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме № 0373200557915000543 от 25.01.2016, заявка Заявителя (порядковый номер — № 703851) признана несоответствующей требованиям аукционной документации по следующему основанию: *«Участник размещения заказа с порядковым номером заявки № 703851 не допускается к участию в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с пунктом 2 части 4 статьи 67 — несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме, а именно: п. 22 «Объемная доля кислорода», «объемная доля водяных паров», «объемная доля водорода» суммарный объем состава не может быть более 100%. Решение принято единогласно».*

В силу п. 1 ч. 1 ст. 64 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон 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 ст. 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов «или эквивалент», за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе, 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 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 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

Заказчиком в Форме 2 Аукционной документации установлены требования к товарам, необходимым к использованию при выполнении работ по условиям государственного контракта, в частности, по товару п. 22 «Кислород технический газообразный»:

№ п/п	Наименование товара	Технические характеристики		Ед. изм.
		Требуемый параметр	Требуемое значение	
22	Кислород технический газообразный	Молекулярная масса	Должна быть менее 32	
		Объемная доля кислорода	Должна быть не менее 99.5	%
		Объемная доля водяных паров	≤0.009	%
		Объемная доля водорода	Свыше 0.5 не должно быть	%

Вместе с тем, согласно Инструкции по заполнению формы, значения, представленные в заявке участника размещения заказа должны соответствовать требованиям Заказчика, установленным в технической части документации и Форме 2, а так же не должны противоречить ГОСТ, в частности ГОСТ 5583-78.

В соответствии с п. 1.3 ГОСТ 5583-78 «Кислород газообразный технический и медицинский. Технические условия» по физико-химическим показателям газообразный технический и медицинский кислород должен соответствовать нормам, указанным в табл.1.

Таблица 1

Наименование показателя	Норма для марок		
	Технический кислород		Медицинский кислород
	Первый сорт	Второй сорт	
1. Объемная доля кислорода, %, не менее	99,7	99,5	99,5
2. Объемная доля водяных паров, %, не более	0,007	0,009	0,009
3. Объемная доля водорода, %, не более	0,3	0,5	-

В соответствии с пп. б п. 3 ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе при заключении контракта на выполнение работ или оказание услуг первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В составе первой части заявки Заявитель представил характеристики товаров (материалов), предлагаемых к использованию при выполнении работ по условиям государственного контракта, в частности, по товару п. 22 «Кислород технический газообразный»:

№ п/п	Наименование товара	Технические характеристики		Ед. изм.
		Требуемый параметр	Значение, предлагаемое участником	
22	Кислород технический газообразный	Молекулярная масса	31,9988	
		Объемная доля кислорода	99.5	%
		Объемная доля водяных паров	0.009	%
		Объемная доля водорода	0,5	%

Таким образом, заявка Заявителя подана в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и соответствует требованиям, установленным в Аукционной документации.

В подтверждение достоверности сведений, указанных в заявке, Заявитель предоставил паспорт на предлагаемый к поставке товар, в котором указано, в частности: объемная доля кислорода 99,5 %, объемная доля водорода 0,5 %, объемная доля водяных паров 0,009 %.

На основании ч. 1 ст. 67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, установлено, что участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредставления информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, требованиям документации о таком аукционе.

Согласно ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным ч. 4 ст. 67 Закона о контрактной системе, не допускается.

Таким образом, решение аукционной комиссии Заказчика, в части отказа в допуске заявки Заявителя к участию в вышеуказанной закупке по основаниям, указанным в Протоколе рассмотрения заявок, является неправомерным и принято в нарушение ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе, образуя признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

В соответствии с ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности

подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом следует понимать лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных и муниципальных организациях.

Согласно примечанию к ст. 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 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно Приказу «О создании постоянно действующей Единой комиссии по осуществлению закупок для нужд ГБУ «Гормост» № 0138-028/14 от 09.01.2014 <...> является членом Единой комиссии государственного заказчика.

Протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме № 0373200557915000543 от 25.01.2016 подписан членом Единой комиссии государственного заказчика <...>

Таким образом, действия должностного лица — члена Единой комиссии государственного заказчика <...> по нарушению порядка отбора участников закупки, что установлено при рассмотрении дела № 2-57-844/77-16, влекут за собой нарушение законодательства об осуществлении закупок,

Административное правонарушение совершено по месту нахождения государственного заказчика — г. Москва, Верхний Золоторожский пер, д. 5, стр. 3.

Время совершения административного правонарушения — дата подписания должностным лицом государственного заказчика Протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме № 0373200557915000543 — 25.01.2016.

При рассмотрении настоящего дела представитель <...> не согласился с вменяемым <...> административным правонарушением, представив следующие объяснения.

Требования Формы 2 Аукционной документации соответствуют ГОСТ 5583-78: технический и медицинский кислород формируется из следующих объемных долей: объемная доля кислорода (в ГОСТе указана минимально допустимая доля), объемная доля водяных паров (в ГОСТе указана максимально допустимая доля), объемная доля водорода (в ГОСТе указана максимально допустимая доля), что в совокупности должно составить 100%.

Как отмечает представитель <...>, суммарный объем состава, указанный в заявке Заявителя, превышает 100%, что теоретически невозможно.

Должностное лицо административного органа, рассмотрев представленные объяснения признает их несостоятельными по следующим основаниям.

В соответствии с п. 3.2.3 раздела 3 «Методы анализа» ГОСТ 5583-78, при наполнении баллонов или автореципиентов, а также при поставке кислорода по трубопроводу объемную долю кислорода допускается определять промышленными автоматическими газоанализаторами непрерывного действия по ГОСТ 13320 с

погрешностью не более 0,1%.

В соответствии с п. 3.4.4 раздела 3 «Методы анализа» ГОСТ 5583-78, объемную долю водорода допускается определять газоадсорбционным хроматографическим методом, приведенным в Приложении 1, а также при наполнении баллонов или автореципиентов и при поставке по трубопроводу автоматическими газоанализаторами непрерывного действия по ГОСТ 13320 с погрешностью измерения не более 0,1%.

Таким образом, ГОСТ фактически содержит требования относительно наличия в составе кислорода технического объемной доли кислорода 99,5% (не менее 99,5%) и объемной доли водорода не более 0,5%, с учетом погрешности в измерении обоих указанных показателей в пределах 0,1%.

Что, в свою очередь, свидетельствует о возможности включения в сумму этих двух показателей (в том числе, рассчитанную как 100%) объемной доли водяных паров, поскольку последняя количественно охватывается погрешностью измерения объемной доли кислорода/водорода.

При таких обстоятельствах утверждение о том, что суммирование трех вышеупомянутых показателей с безусловностью дает результат свыше 100%, основанное на чисто арифметической операции, без учета специфики предмета анализа и приведенных выше положений ГОСТ, является строго неосновательным и, как следствие, неправомерным.

В ходе рассмотрения настоящего дела представитель <...> отметил, что при указании показателей объемной доли кислорода с учетом погрешности, данное значение не будет являться конкретным.

Вместе с тем, представить более конкретный показатель не представляется возможным в силу специфики поставляемого товара.

Таким образом, при оценке заявки Заявителя Закупочная комиссия не приняла во внимание вышеизложенные положения ГОСТ 5583-78 относительно методики проведения анализа определения объемной доли кислорода и водорода, и возможной погрешности, что привело к нарушению прав и законных интересов участника закупки, выразившееся в неправомерном отклонении заявки.

Виновные действия должностного лица — члена Единой комиссии государственного заказчика <...> состоят в неправомерном отказе в допуске к участию в Аукционе ООО «Рестор».

Обстоятельства, препятствующие надлежащему исполнению членом Единой комиссии государственного заказчика <...> требований, установленных ч. 5 ст. 67 Закона о контрактной системе, при рассмотрении дела не установлены.

Вина должностного лица — члена Единой комиссии государственного заказчика <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ, доказана.

Ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ установлена 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, что влечет наложение административного штрафа в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти тысяч рублей и не более тридцати тысяч рублей.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, обстоятельства, отягчающие административную ответственность <...>, не установлены.

Начальная (максимальная) цена контракта — 40 626 785,69 рублей. 1% от начальной суммы контракта: $40\,626\,785,69 * 0,01 = 406\,267,85$. Таким образом, сумма административного штрафа составляет 30 000,00 рублей.

Руководствуясь ст. 2.4, ч. 2 ст. 7.30, ст. 23.66, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо — члена Единой комиссии государственного заказчика <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 7.30 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу — члену Единой комиссии государственного заказчика <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере **30 000,00** (тридцати тысяч рублей) руб.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее **60 дней** со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Российской Федерации оплачиваются по следующим реквизитам:

Получатель:	ИНН 7706096339 КПП 770101001 УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)
-------------	--

Банк получателя:	Отделение 1 Москва р/с 40101810800000010041 БИК 044583001 ОКТМО: 45375000 КБК 161 11633020 02 6000140
Назначение платежа:	Административный штраф по делу № 4-7.30-1091/77-16 об административном правонарушении

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 ст. 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 ст. 32.2 КоАП РФ, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

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

Документы, подтверждающие уплату штрафа, необходимо направить по электронной почте или факсу. В назначении платежа необходимо указывать номер постановления о наложении штрафа.

В случае невозможности идентифицировать платеж или при отсутствии сведений у Московского УФАС о своевременной оплате штрафа Московское УФАС обязано передать постановление для принудительного исполнения в ФССП России.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, в районный 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.

Приложение: квитанция на 1 листе

Заместитель руководителя

<...>