

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА-3743/2017

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

08 ноября 2017 года
Краснодар

г.

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 «Авто-Газ-Сервис» (далее Заявитель) на действия заказчика – управления строительства администрации МО г. Геленджик при проведении уполномоченным органом – администрацией МО г. Геленджик открытого электронного аукциона № 0118300003717000600 «Строительство объекта: «Спортивный зал расположенный по адресу: г. Геленджик, село Дивноморское, ул. Горная, 23» в части нарушения законодательства о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Авто-Газ-Сервис» считает, что документация электронного аукциона не соответствует Федеральному закону 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): в проекте контракта не определена ответственность заказчика в виде пени согласно ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе; наличие противоречивых требований в отношении срока действия банковской гарантии; заказчик ограничивает конкуренцию; в поз.20 установлены невыполнимые требования (рабочее давление не менее 3 МПа; положения инструкции не предусматривают одновременного использования заказчиком слов «минимум» для значения типа 1 и слова «максимум» для значения типа 2; инструкцией не предусмотрен порядок указания значений для номинального диаметра труб при полном отсутствии требований заказчика к установленному при этом показателю.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился. Документация разработана с учетом положений Закона о контрактной системе. Положения инструкции по заполнению заявки не противоречат друг другу. В п.31 указано: «Правила, установленные в данном абзаце инструкции по заполнению первой части заявки, являются исключениями и имеют приоритет в случае противоречия любому из положений инструкции по заполнению первой части заявки, приведенных выше. В разделе 5 аукционной документации содержится общее требование к сроку действия банковской гарантии, дублирующее положение ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе. В п.12.1 проекта контракта требование к сроку действия банковской гарантии конкретизировано применительно к данной закупке. При описании требований в поз.20 использовались данные производителя. В части установленных заказчиком требований с использованием слов «минимум» и «максимум» были опубликованы разъяснения. По поз.43 даны разъяснения.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим

ВЫВОДАМ.

Уполномоченным органом – администрацией МО г. Геленджик на официальном сайте ЕИС размещено извещение и документация электронного аукциона № 0118300003717000600 «Строительство объекта: «Спортивный зал расположенный по адресу: г. Геленджик, село Дивноморское, ул. Горная, 23» с начальной (максимальной) ценой контракта 38 918 564, 00 рублей.

В силу положений Закона о контрактной системе к документации прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью документации. В составе документации размещен проект муниципального контракта, который будет заключен на основании результатов размещения муниципального заказа. Требования к содержанию контракта определены ст.34 Закона о контрактной системе. В силу ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом, и размещаемая в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

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

В случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации (ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе).

В случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) (ч.6 ст.34

Закона о контрактной системе).

В проекте контракта, размещенном в составе документации, в нарушение ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе, не установлена ответственность заказчика в виде пени за просрочку исполнения обязательств.

Заявитель считает, что содержатся противоречивые сведения в отношении требований по сроку действия банковской гарантии. В разделе 5 аукционной документации содержится общее требование к сроку действия банковской гарантии, дублирующее положение ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе. В п.12.1 проекта контракта требование к сроку действия банковской гарантии конкретизировано применительно к данной закупке. Поскольку Закон о контрактной системе устанавливает требование лишь к минимальному сроку, заказчиком указан срок действия, не противоречащий Закону о контрактной системе.

Документация о закупке должна содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе (п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе). В силу ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом, и размещаемая в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

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.

На основании 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) описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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;

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.

Согласно 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 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.

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.

В Описании объекта закупки заказчиком установлены требования в отношении товара, используемого при выполнении работ.

Заказчиком разработана инструкция по заполнению заявки, с которой участники должны ознакомиться. В п.31 указано: «Правила, установленные в данном абзаце инструкции по заполнению первой части заявки, являются исключениями и имеют приоритет в случае противоречия любому из положений инструкции по заполнению первой части заявки, приведенных выше.

В поз.20 в значении показателя рабочее давление в колонке тип 1 указано не менее 3 МПа. Представитель заказчика предоставил информацию сайта единственного производителя. Паспорт на изделие, сертификаты на изделие, сведения иных производителей не предоставлены. Подобное давление могут выдерживать стальные трубы (п.2.11 ГОСТ 10705-80). Заказчиком установлено требование к материалу изготовления – алюминиевая фольга и полиэфир. При этом, в поз.12 задвиги установлено требование к номинальному давлению 1 МПа, т.е. заказчик требует указать в заявке рабочее давление воздухопровода из фольги в три раза выше, чем для чугунной запорной

арматуры. В связи с чем, описание по данной позиции не носит объективный характер, что свидетельствует о нарушении п.1) ч.1 ст.33, п.1) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе и содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного КоАП.

В инструкции отсутствуют правила описания при одновременном использовании слов «минимум» для значения показателя типа 1 и слова «максимум» для показателя типа 2, что предусмотрено в поз.40. Вместе с тем, заказчиком даны разъяснения, согласно которым использование одновременно слов «минимум» и «максимум» не регламентировано, следовательно, значение показателя является неизменным (п.27 инструкции). Вместе с тем, слова «минимум», «максимум» встречаются в инструкции. П.27 инструкции говорит в отношении не указанных слов, словосочетаний и символов. В связи с чем, подобное описание не позволяет определить объективные требования заказчика.

В поз.43 труба полипропиленовая в отношении номинального диаметра требования к показателям не установлены. На поступивший запрос заказчиком даны разъяснения: если требование не установлено, такое значение участник не указывает. Вместе с тем, данное описание не соответствует ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе.

Указанные нарушения содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного КоАП.

Комиссия, руководствуясь ч.15 ст.99, ст.105, ч.8 ст.106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Авто-Газ-Сервис» обоснованной в части отсутствия в проекте контракта ответственности заказчика в виде пени; необъективного описания в поз.20 (рабочее давление); отсутствия в инструкции описания при одновременном использовании слов «минимум» и слова «максимум».
2. Признать в действиях заказчика - управления строительства администрации МО г. Геленджик нарушение п.1) ч.1 ст.64, п.1) ч.1 ст.33, ч.5 ст.34, ч.2 ст.33, ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику - управлению строительства администрации МО г. Геленджик, уполномоченному органу – администрации МО г. Геленджик (аукционной комиссии) выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе, передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ №1077

по делу № ЭА-3743/2017

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

08 ноября 2017 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

на основании своего решения по делу № ЭА-3743/2017 от 08.11.2017, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Авто-Газ-Сервис» на действия заказчика – управления строительства администрации МО г. Геленджик при проведении уполномоченным органом – администрацией МО г. Геленджик открытого электронного аукциона № 0118300003717000600 «Строительство объекта: «Спортивный зал расположенный по адресу: г. Геленджик, село Дивноморское, ул. Горная, 23» в части нарушения законодательства о контрактной системе, руководствуясь ч.15, ч.22, ч.23 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» (далее Закон о контрактной системе), предписывает уполномоченному органу (аукционной комиссии) – администрации МО г. Геленджик, заказчику - управлению строительства администрации МО г. Геленджик устранить нарушение п.1) ч.1 ст.64, п.1) ч.1 ст.33, ч.5 ст.34, ч.2 ст.33, ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения электронного аукциона и внесения изменений в извещение и документацию электронного аукциона с учетом требований Закона о контрактной системе и решения по делу № ЭА-3743/2017, по делу ЭА-3741/2017 от 08.11.2017. Продлить срок подачи заявок в соответствии с положениями Закона о контрактной системе. Назначить новую дату подачи, рассмотрения заявок, проведения электронного аукциона;

- оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения предписания. Отменить протокол проведения аукциона (при наличии). Уведомить участников, подавших заявки об отмене протоколов и внесения изменений в извещение и документацию электронного аукциона. Разблокировать денежные средства, внесенные участниками в качестве обеспечения заявок на участие в электронном аукционе. Назначить время проведения аукциона.

Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 5-ти рабочих дней с момента его получения.

Заказчику в письменном виде в срок до 30.11.2017 сообщить об исполнении предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

В случае невыполнения предписания в установленный срок Краснодарское УФАС России вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством.

