

РЕШЕНИЕ

по делу № 123-ВП/2017

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 19 января 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 24 января 2018 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	начальника отдела контроля закупок - для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	<...>	специалиста-эксперта отдела к о н т р о л я закупок для - государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	<...>	ведущего специалиста-эксперта - отдела к о н т р о л я закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь частью 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), проведя внеплановую проверку действий ФГКУ комбинат «Родина» Росрезерва (далее – заказчик) по соблюдению законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона на поставку трактора гусеничного ДТ-75 (извещение №0869400000217000007) (далее – аукцион), на основании обращения Прокуратуры Кунашакского района (исх. от 19.05.2017 № 345ж-2017), в присутствии представителя заказчика <...>, действующего на основании доверенности от 17.01.2018 № 2,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 25.05.2017 поступило обращение Прокуратуры Кунашакского района, содержащее сведения о нарушениях законодательства о контрактной системе, выразившихся в указании заказчиком в извещении о проведении аукциона ненадлежащего кода по ОКПД2 (28.92.50.000 – Тракторы гусеничные) и необоснованном установлении запрета, предусмотренного Постановлением Правительства РФ от 14.07.2014 № 656.

Согласно представленным документам, заказчик 14.03.2017 объявил о проведении аукциона путем опубликования в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru извещения о закупке.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 200 000,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – 27.03.2017 в 16:00.

На дату рассмотрения обращения контракт заключен.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частями 1, 3, 4 статьи 14 Закона о контрактной системе при осуществлении заказчиками закупок к товарам, происходящим из иностранного государства или группы иностранных государств, работам, услугам, соответственно выполняемым, оказываемым иностранными лицами, применяется национальный режим на равных условиях с товарами российского происхождения, работами, услугами, соответственно выполняемыми, оказываемыми российскими лицами, в случаях и на условиях, которые предусмотрены международными договорами Российской Федерации.

Федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок размещает перечень иностранных государств, с которыми Российской Федерацией заключены международные договоры, указанные в части 1 статьи 14 Закона о контрактной системе, и условия применения национального режима в единой информационной системе.

В целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно

выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств обязаны разместить в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений. Порядок подготовки и размещения обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений в единой информационной системе, а также требования к его содержанию устанавливаются Правительством Российской Федерации. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе, указываются условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

Исходя из содержания извещения о проведении аукциона, технического задания аукционной документации, заказчиком осуществляется закупка трактора гусеничного ДТ-75 с эксплуатационной мощностью двигателя не менее 69 кВт (код по ОКПД2 28.92.50.000 «Тракторы гусеничные»).

Данные товары включены в утвержденный Постановлением Правительства РФ от 14.07.2014 N 656 перечень отдельных видов товаров машиностроения, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Информация об установлении предусмотренного Постановлением Правительства РФ от 14.07.2014 N 656 запрета на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, содержится в извещении о проведении аукциона, техническом задании аукционной документации.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 9 постановления Правительства РФ от 10.11.2003 N 677 «Об общероссийских классификаторах технико-

экономической и социальной информации в социально-экономической области» определение по общероссийскому классификатору кода объекта классификации, относящегося к деятельности хозяйствующего субъекта, осуществляется хозяйствующим субъектом самостоятельно путем отнесения этого объекта к соответствующему коду и наименованию позиции общероссийского классификатора, за исключением случаев, установленных законодательством Российской Федерации.

По информации из открытых источников гусеничный трактор ДТ-75 с мощностью двигателя 69 кВт является сельскохозяйственным трактором общего назначения.

В ОКПД 2 тракторы сельскохозяйственные относятся к соответствующему коду в зависимости от мощности двигателя трактора. Тракторы сельскохозяйственные гусеничные с мощностью двигателя более 59 кВт относятся к коду 28.30.23.120 «Тракторы сельскохозяйственные гусеничные с мощностью двигателя более 59 кВт» вида 28.30.23 «Тракторы с мощностью двигателя более 59 кВт» группы 28.30 «Машины и оборудование для сельского и лесного хозяйства» класса 28 «Машины и оборудование, не включенные в другие группировки». Указанный вывод подтверждается Письмом Министерства экономического развития Российской Федерации от 25.12.2017 № Д18и-888.

При этом, следует отметить, что товары машиностроения с кодом по ОКПД2 28.30.23.120 отсутствуют в утвержденном Постановлением Правительства РФ от 14.07.2014 N 656 перечне отдельных видов товаров машиностроения, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливается запрет на допуск для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Фактически заказчиком в отношении закупаемого трактора гусеничного ДТ-75 с эксплуатационной мощностью двигателя не менее 69 кВт указан ненадлежащий код по ОКПД2, что, в свою очередь, привело к установлению в извещении о проведении аукциона, аукционной документации предусмотренного Постановлением Правительства РФ от 14.07.2014 N 656 запрета на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, который в данном случае не подлежит применению.

С учетом изложенного, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о нарушении заказчиком пункта 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, Постановления Правительства РФ от 14.07.2014 N 656.

1.1. В техническом задании аукционной документации указано, что товар должен отвечать требованиям пункта б части 1 Постановления Правительства РФ от 14.07.2014 № 656.

Вместе с тем, требования пункта б части 1 Постановления Правительства РФ от 14.07.2014 № 656 распространяются исключительно на товары

машиностроения с кодами по ОКПД2 [29.10.21.000](#) «Средства транспортные с двигателем с искровым зажиганием, с рабочим объемом цилиндров не более 1500 см³, новые»; [29.10.22.000](#) «Средства транспортные с двигателем с искровым зажиганием, с рабочим объемом цилиндров более 1500 см³, новые»; [29.10.23.000](#) «Средства транспортные с поршневым двигателем внутреннего сгорания с воспламенением от сжатия (дизелем или полудизелем), новые»; [29.10.59.160](#) «Автомобили скорой медицинской помощи».

Фактически установленное заказчиком в техническом задании требование о соответствии товара положениям пункта б части 1 Постановления Правительства РФ от 14.07.2014 № 656 не относится к объекту закупки (поставка товара машиностроения с кодом по ОКПД2 [28.92.50.000](#) «Тракторы гусеничные»).

Таким образом, указанное обстоятельство свидетельствует о нарушении заказчиком пункта 7 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, Постановления Правительства РФ от 14.07.2014 N 656.

2. В нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 6 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе заказчиком в документации об электронном аукционе не установлено требование о предоставлении участниками в составе второй части заявки документов, предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 14.07.2014 N 656.

3. 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 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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 которые 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.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что в свою очередь позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в торгах и недопустимости ограничения числа участников закупки.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Исходя из содержания технического задания аукционной документации, заказчику требуется трактор гусеничный ДТ-75 или эквивалент.

Антимонопольный орган обращает внимание, что в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе слово «или эквивалент» указывается исключительно при наличии в описании объекта закупки товарных знаков. В данном случае, ДТ-75 не является товарным знаком и характеризует тип трактора. Соответственно, включение заказчиком в аукционную документацию в отношении типа трактора ДТ-75 слов «или эквивалент» является неправомерным и не соответствует пункту 1 части 1 статьи 33, пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

4. В нарушение части 5 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении о проведении аукциона не указаны единые требования к участникам закупки, а также предусмотрены не относящиеся к объекту закупки дополнительные требования по частям 2, 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

5. В соответствии с пунктами 7, 8 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено данным Законом, информация о размере и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, условиях банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с Законом о контрактной системе), а также

информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядке предоставления такого обеспечения, требованиях к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 Закона о контрактной системе).

Исходя из содержания части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, данная информация должна быть отражена в извещении о проведении аукциона.

В извещении о проведении аукциона, размещенном заказчиком в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru, в столбцах с наименованиями «Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок», «Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта» указано «Обеспечение заявки», «Обеспечение контракта».

Фактически в извещении о проведении аукциона отсутствует информация о порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, условиях банковской гарантии, а также информация о порядке предоставления обеспечения исполнения контракта, требованиях к такому обеспечению.

Таким образом, указанное обстоятельство свидетельствует о нарушении заказчиком пунктов 7, 8 статьи 42, части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.

6. В нарушение пункта 2 части 1, части 3 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе заказчиком в пункте 1.6.2 раздела I аукционной документации не отражены установленные пунктами 7, 7.1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе требования, соответствие которым должен продекларировать участник закупки в составе второй части заявки.

7. Как установлено материалами дела, предметом закупки является поставка товара, в отношении которого отсутствует указание на товарный знак. Следовательно, заказчику в аукционной документации необходимо установить требования к содержанию и составу первой части заявки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 заказчиком в аукционной документации не указаны, исходя из объекта закупки, конкретные требования к содержанию и составу первой части заявки, предусмотренные подпунктом «б» пункта 1 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

8. В нарушение пункта 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации об электронном аукционе отсутствуют даты начала и

окончания срока предоставления участникам разъяснений положений документации о таком аукционе.

9. В нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 3 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе заказчиком в пункте 3.2.4 раздела I аукционной документации не указаны конкретные документы, которые должен представить участник в составе второй части заявки, в качестве подтверждения соответствия товара требованиям, установленным согласно законодательству Российской Федерации.

Более того, в аукционной документации указано на возможность предоставления участниками указанных документов при поставке товара.

Следует отметить, что исходя из содержания пункта 3 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, не допускается требовать представление данных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

В данном случае, отсутствие информации о конкретных документах по товару, предоставляемых участниками в составе второй части заявки, и наличие возможности представления данных документов при поставке товара свидетельствует о неоднозначности требований, предъявляемых к содержанию и составу заявки, и, как следствие, о нарушении заказчиком пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 3 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе.

10. В нарушение пункта 4 части 4 статьи 27, части 1 статьи 30, пункта 5 части 5 статьи 63, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе заказчиком не предусмотрены преимущества для социально ориентированных некоммерческих организаций. В извещении о проведении аукциона, пункте 1.7 раздела I аукционной документации содержится информация о предоставлении преимуществ только субъектам малого предпринимательства.

11. Заказчиком осуществляется закупка у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, о чем свидетельствует содержащаяся в извещении о проведении аукциона информация об установлении ограничений, предусмотренных частью 3 статьи 30 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в подпункте 7 пункта 3.2.4 раздела I аукционной документации, пункте 21 Информационной карты аукциона такие ограничения не установлены.

Таким образом, в нарушение части 3 статьи 30, пункта 4 статьи 42, части 5 статьи 63, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона, подпункте 7 пункта 3.2.4 раздела I аукционной документации, пункте 21 Информационной карты аукциона указана

противоречивая информация об установлении ограничений, предусмотренных частью 3 статьи 30 Закона о контрактной системе.

12. Заказчиком в извещении о проведении аукциона установлено требование к поставщику, не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Вместе с тем, в нарушение части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе в контракте отсутствует данное условие с указанием объема такого привлечения.

Также в нарушение части 6 статьи 30 Закона о контрактной системе в контракт не включено условие о гражданско-правовой ответственности поставщика за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Более того, антимонопольный орган отмечает, что в данном случае положения частей 5, 6 статьи 30 Закона о контрактной системе не могут быть применены, поскольку объектом закупки является исключительно поставка товара, а не выполнение работ, оказание услуг.

13. В нарушение пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в пункте 5 технического задания аукционной документации, пункте 2.2 проекта контракта указана неоднозначная информация об условиях исполнения контракта, в частности о цене контракта.

Так, согласно пункту 5 технического задания аукционной документации, в цену контракта входят расходы с учетом транспортных расходов, доставки, страхования, налогов, сборов и других обязательных платежей.

Тогда как, в пункте 2.2 проекта контракта в отношении цены контракта указано, что НДС не предусмотрен.

14. В нарушение частей 4, 7 статьи 34 Закона о контрактной системе в пункте 6.6 проекта контракта указан ненадлежащий размер пени, начисляемой поставщику за просрочку исполнения обязательств по контракту.

15. В нарушение частей 4, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта в отношении поставщика не предусмотрен штраф, начисляемый за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств

по контракту.

16. В нарушение части 9 статьи 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта отсутствует условие о том, что сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

17. Как установлено материалами дела, рассматриваемая закупка объявлена заказчиком в марте 2017 года.

В пунктах 9.1, 10.1 проекта контракта указано, что срок действия безотзывной банковской гарантии до «01» января 2017 года. Контракт вступает в силу со дня подписания его сторонами и действует до 31 декабря 2016 года.

Фактически заказчиком в пунктах 9.1, 10.1 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, указана ненадлежащая информация о сроке действия банковской гарантии, сроке действия контракта, что свидетельствует о нарушении заказчиком пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Более того, следует отметить, что указанное обстоятельство привело к заключению контракта не на условиях документации о закупке и, как следствие, к нарушению части 1 статьи 34, части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе. Так, при заключении государственного контракта № 30 от 14.04.2017 заказчиком в пункт 10.1 контракта были внесены изменения в части срока действия контракта (контракт вступает в силу со дня подписания его сторонами и действует до 31 декабря 2017 года и полного исполнения сторонами обязательств по контракту).

Комиссия, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года № 727/14 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

Р Е Ш Е Н И Е

1 Признать в действиях заказчика нарушения пункта 4 части 4 статьи 27, частей 1, 3, 5, 6 статьи 30, части 5 статьи 31, пункта 1 части 1 статьи 33,

частей 1, 4, 7, 8, 9 статьи 34, пунктов 4, 7, 8 статьи 42, пунктов 5, 6, 7 части 5 статьи 63, пунктов 1, 2, 11 части 1, части 3 статьи 64, подпункта «б» пункта 1 части 3, пунктов 2, 3, 6 части 5 статьи 66, части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе, Постановления Правительства РФ от 14.07.2014 N 656.

2. Предписания об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать, поскольку контракт заключен.

3. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновного должностного лица к административной ответственности по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.