



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

24.12.2019 № 25673/06

На № _____ от _____

ООО «Контракт» (Заявитель)

354003, Краснодарский край,
г. Сочи, пер. Вишневый, 85Б, пом.12
e-mail: skvconsultor@gmail.com

**Главное управление Росгвардии
по Краснодарскому краю (Заказчик)**

350901, г. Краснодар,
ул. Черкасская, д. 70
e-mail: rosгвардия.krd@mail.ru

ЗАО «Сбербанк-АСТ» (Оператор)

e-mail: ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

**по делу № 061/06/64 - 2122/2019 о нарушении
законодательства Российской Федерации о контрактной системе**

23.12.2019 г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России) по контролю соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии В.Л. Частников,

Члены Комиссии С.А. Ефимов, Э.В. Чугуй,

рассмотрев дело № 061/06/64 – 2122/2019 о нарушении норм 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) при проведении электронного аукциона для закупки №0118400000319000087 «Поставка нефтепродуктов для автобронетанковой техники в рамках ГОЗ» (далее - Аукцион), размещенного Главным управлением Росгвардии по Краснодарскому краю, в присутствии представителей Заказчика – Шалютин М.С., Васильева В.А.,

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России 18.12.2019 г. из Краснодарского УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № ЭП 13309 от 03.12.2019 г.), в которой содержались доводы о нарушении Заказчиком Закона при составлении документации об Аукционе, а именно:

- сокращение срока подачи заявок на участие в аукционе;
- установление неправомерных требований о декларировании участниками закупки требованиям, установленным пунктами 6, 10 и 11 ст.31 Закона;

022849

- не включения в проект контракта обязательного условия в соответствии с п.2 ч.13.ст.34 Закона;

- установления неправомерного требования об указании участниками закупки показателей товаров, конкретные значения которых становятся известными по результатам испытаний отдельной партии таких товаров.

Заказчик представил в материалы дела копии документов по названному аукциону, возражения по доводам жалобы Заявителя, нарушения Закона отрицал, жалобу полагал необоснованной.

В соответствии с ч.ч.1, 3, 15 ст.99 Закона, «Административным регламентом 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 г. №727/14, по данной жалобе проведена внеплановая проверка порядка осуществления закупки, в результате которой установлено следующее:

27.11.2019 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) Заказчиком размещено извещение о проведении электронного аукциона для закупки №0118400000319000087 «Поставка нефтепродуктов для автобронетанковой техники в рамках ГОЗ», документация об аукционе в электронной форме.

Начальная (максимальная) цена контракта – 3 820 513,60 рублей.

Финансирование указанной закупки осуществляется из федерального бюджета в рамках государственного оборонного заказа.

1. Согласно п.3 ч.1 ст.64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Как следует из Информационной карты документации об аукционе, дата и время начала и окончания подачи заявок на участие в аукционе установлено в соответствии с извещением.

Согласно извещению, размещенному в ЕИС, дата начала подачи заявок установлена 27.11.2019 г., дата окончания подачи – 04.12.2019 г.

В соответствии с ч.2 ст.63 Закона в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает триста миллионов рублей либо начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства не превышает двух миллиардов рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В силу ст.191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

С учетом того, что дата начала подачи заявок на участие в аукционе определена 27.11.2019 г., и срок подачи должен составлять не менее семи дней, то период такой подачи должен составлять с 28.11.2019 г. по 23.59 ч 04.12.2019г.

Вместе с тем, в нарушение ч.2 ст.63 Закона Заказчиком дата окончания подачи заявки на участие в аукционе установлена 09.00 ч 04.12.2019 г.

Довод жалобы обоснован.

2. Согласно п.2 ч.1 ст.64 Закона 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 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 п.2 ч.5 ст.66 Закона вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

В силу пунктов 3 – 9 ч.1 ст.31 Закона при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

- непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

- неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

- отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в

случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

- отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

- участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

- обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

- отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

В силу ч.6 ст.31 Закона заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3.1.4 документации об аукционе, вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 1.7.2.1. и 1.7.2.2. пункта 1.7. раздела 1 части I документации о закупке и пунктом 1.7.3.1. пункта 1.7. раздела 1 части I документации о закупке (при наличии таких требований и информация о таких требованиях содержится в Информационной карте аукциона), или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 1.7.2.3. – 1.7.2.11. пункта 1.7. раздела 1 части I документации об аукционе (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Таким образом, в документации об аукционе в нарушение п.2 ч.1 ст.64 Закона установлено требование о представлении в составе заявки на участие в аукционе декларации о соответствии участника следующим требованиям: участник закупки не является офшорной компанией (пункт 1.7.2.10); отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации (пункт 1.7.2.11); отсутствие в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица (пункт 1.7.2.6).

Довод жалобы обоснован.

3. В соответствии с ч.4 ст.64 Закона к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно п.2 ч.13 ст.34 Закона в контракт включаются обязательные условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

При этом, как следует из материалов дела, проект государственного контракта в нарушение ч.4 ст.64 Закона не содержит указанных условий.

Довод жалобы обоснован.

4. В силу п.1 ч.1 ст.64 Закона 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, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В соответствии с инструкцией по заполнению заявок на участие в аукционе (часть IV документации об аукционе) при формировании первой части заявки

участник размещения заказа указывает конкретное значение установленного заказчиком показателя в соответствии с требованиями настоящей инструкции.

Исключением являются показатели температуры и календарного периода, являющиеся диапазонным значением, остающимся в неизменном виде, а также показатели, сопровождающиеся сноской «*».

Частью III документации об аукционе установлены, в том числе следующие технические характеристики закупаемых товаров:

Позицией 4 технического задания установлено, что масло трансмиссионное должно соответствовать, в том числе следующему параметру – *предельная нагрузочная способность по нагрузке сваривания P_s , Н, не менее 2930 (не менее 3283)*.

При этом в соответствии с инструкцией по заполнению заявок вышеуказанные характеристики должны быть указаны конкретно.

Вместе с тем, Закон 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 (Письмо ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16, Решение Верховного Суда РФ от 09.02.2017 № АКПИ16-1287).

Из изложенного следует, что в нарушение ч.1 ст.64 Закона в документации об Аукционе установлены требования об указании участниками закупки конкретных характеристик по тем показателям, которые становятся известными после проведения испытаний.

Довод жалобы обоснован.

Вместе с тем, аналогичные нарушения допущены при описании иных закупаемых товаров.

Так, документацией об аукционе установлены требования об указании конкретных показателей по параметру *«Предельная нагрузочная способность по нагрузке сваривания P_s , Н, не менее 3283 в зависимости от группы возможно не менее 3685»* (позиция 7 технического задания), *«Щелочность см3 не менее 6»* и *«Предельно допустимая концентрация (ПДК) этиленгликоля в воздухе рабочей зоны не выше 5 мг/м3»* (позиция 6 технического задания).

5. В ходе внеплановой проверки закупки установлено:

5.1. В соответствии с п.2 ч.1 ст.64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 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.

Инструкция по заполнению заявок на участие в аукционе изложена на 3-х листах в документации об аукционе (Раздел 3 Части 1) и на 3-х листах в Части 4 документации.

Названная инструкция содержит перечень случаев, при которых в заявке необходимо указать либо конкретное, либо неконкретное (диапазонное) значение характеристик поставляемой продукции.

При этом названные случаи выражены не однозначно, а путем использования различных символов и словосочетаний (не более», «не выше», «не должен превышать», «не превышать», «не выше», «не шире», «не менее», «не ниже», «не уже», min», «max», «минимальное значение», «максимальное значение», «минимум», «максимум», «:», «≤», «≥», «*» и др.), которые в зависимости, в том числе, от их расстановки в техническом задании могут устанавливать разные подходы к заполнению заявки (например, перечисление показателей через «,», перед которыми стоит или не стоит знак «:»; знак «\» при описании товара означает «или», а знак «/» - означает «и»; знак «±», применяемый при указании таких размеров, как: длина, ширина, высота, глубина, толщина означает пределы допуска по размерам и должен трактоваться как значение, подлежащее конкретизации. При этом данный символ, сопровождающий любой другой параметр, должен трактоваться как установленный Заказчиком предел допуска по показателю и изменению не подлежит; показатели температуры вида «от х» или «до х» должны быть указаны в неизменном виде, при этом такие показатели в сопровождении иных слов или словосочетаний («не менее», «ниже» и т.д.) должны быть конкретизированы.

Вышеперечисленное свидетельствует о том, что через Инструкцию требования к характеристикам товаров, используемых при выполнении работ, Заказчиком поставлены в прямую зависимость от формы их изложения, в частности такие знаки препинания как запятая, различные словосочетания и т.д. в различных случаях должны восприниматься участниками закупки по-разному.

Согласно правовой позиции, изложенной в Постановлении Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 20.04.2017 по делу № А53-19097/2016, включение инструкции по заполнению заявок в состав документации об аукционе должно осуществляться с целью создания дополнительных условий для более четкого и ясного понимания участниками потребностей заказчика в работах, услугах, товарах. Не допускается, посредством составления инструкции по заполнению заявок и применения ее при разработке требований к материалам, создавать необоснованные препятствия для заполнения заявок участникам закупок, тем самым ограничивая круг участников закупок. При этом, оценка содержания инструкции по заполнению заявок осуществляется совместно с оценкой содержания требований к товарам, в отношении которых участники закупки должны дать свое предложение в первой части заявки.

Инструкция должна оказывать методическую помощь участнику закупки при подготовке заявки на участие в электронном аукционе, а не создавать сложный алгоритм действий участника по подбору требуемых Заказчику характеристик товаров, при условии, что такие характеристики уже установлены в Техническом задании.

Аналогичная позиция изложена в Постановлении Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.03.2019 по делу № А53-24106/2018.

Вышеуказанные факты свидетельствуют о нарушении Заказчиком основных принципов контрактной системы в сфере закупок, закрепленных в ст.6 Закона, а именно: принципов открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок, а также противоречат основополагающим принципам государственной политики по развитию конкуренции, изложенным в Указе Президента РФ от 21.12.2017 № 618 «Об основных направлениях государственной политики по развитию конкуренции», в том числе обеспечению равных условий и свободы экономической деятельности на территории Российской Федерации; обеспечению прозрачности закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования ч.1 ст.64 Закона.

5.2. В силу ч.6 ст.23 Закона порядок формирования и ведения в единой информационной системе каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также правила использования указанного каталога устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правила формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила формирования КТРУ) и Правила использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Правила использования КТРУ) утверждены Постановлением Правительства РФ от 08.02.2017 г. № 145 (далее – ПП № 145).

В соответствии с пп.«а» п.4 Правил использования КТРУ заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б» - «и» Правил формирования КТРУ, с указанной в ней даты начала обязательного применения. При этом заказчик обязан при планировании закупки и ее осуществлении использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции наименование товара, работы, услуги.

В силу ч.5 ст.63 Закона извещение о проведении аукциона должно содержать, в том числе наименование закупаемого товара.

Согласно извещению об Аукционе, наименованием предмета закупки является «Поставка нефтепродуктов для автобронетанковой техники в рамках ГОЗ» по коду 19.20.29.119, который в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности «ОК 034-2014 (КПЕС 2008)» (ОКПД 2) присвоен маслам моторным прочим, не включенным в другие группировки.

При этом, как следует из технического задания документации об аукционе, закупке подлежат, в том числе масла моторные (код 19.20.29.110) и масла трансмиссионные (код 19.20.29.120).

Указанные товары и соответствующие им коды по ОКПД 2 предусмотрены каталогом товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд (включены в каталог с 17.08.2018 г., обязательны для применения с 01.10.2018 г.).

На основании изложенного, в соответствии с Правилами использования КТРУ и ч.5 ст.63 Закона, извещение о проведении закупки должно содержать наименование закупаемых товаров, предусмотренное КТРУ.

При этом КТРУ не содержит такого наименования, как «Поставка нефтепродуктов для автобронетанковой техники».

Таким образом, Заказчиком нарушена ч.5 ст.63 Закона.

На основании Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 г. № 728, в соответствии со ст.ст. 99, 106 Закона Комиссия Ростовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч.2 и ч.5 ст.63, ч.1 ст.64 Закона.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Рассмотреть вопрос о привлечении виновных должностных лиц Заказчика к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Члены комиссии



В.Л. Частников

С.А. Ефимов

Э.В. Чугуй