



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

02 февраля 2018 года

№ КС-25/2018

г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

ведущего заседания
Комиссии:

В.А. Грибко

заместителя
Калининградского
УФАС
России,

членов Комиссии:

А.Г. Киселевой

старшего государственного
инспектора отдела контроля
органов власти, закупок и
рекламы Калининградского
УФАС России,

М.В. Мельникова

заместителя начальника отдела
контроля органов власти,
закупок и рекламы
Калининградского
УФАС
России;

с участием представителей заказчика – федерального государственного унитарного предприятия "Калининградский морской рыбный порт" (далее – Заказчик) – С.В. Грецкого (представитель по доверенности), Е.С. Буяновской (представитель по доверенности); в отсутствие представителей заявителя – ООО «ПРОФИТ-ПЛЮС» (далее – Заявитель), уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы надлежащим образом,

рассмотрев жалобу Заявителя (вх. № 482 от 29.01.2018) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на поставку мазута топочного М-100 (извещение № 0535100000118000001) (далее – Аукцион), и в результате внеплановой проверки, проведенной в соответствии с 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области 29.01.2018 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы

Заявитель полагает, что Заказчиком в аукционной документации неправомерно установлены сроки подачи заявок на участие в аукционе.

Заказчик не приложил к документации обязательный файл с внесенными изменениями от 15.01.2018.

Заказчик в единой информационной системе приложил два комплекта документов, не указав при этом, какой является верным, чем ввел в заблуждение потенциальных участников закупки.

Заказчик указал избыточные требования к показателям поставляемого товара.

Заказчиком в проекте контракта не предусмотрена возможность заключения государственного контракта физическим лицом.

Заказчиком неверно установлен размер штрафа для поставщика.

Заказчиком даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя

Не соблюден 15-дневный срок подачи заявок на участие в аукционе по причине технической ошибки. В остальном доводы жалобы считает необоснованными.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия установила следующее.

09.01.2018 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) размещено извещение о проведении Аукциона, а также документация об Аукционе.

15.01.2018 года Заказчиком в ЕИС размещены изменения в извещении о проведении и документация об Аукционе в новой редакции.

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 233 334,00 рублей.

1. Согласно части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются. В течение одного дня с даты принятия указанного решения изменения, внесенные в документацию о таком аукционе, размещаются заказчиком в единой информационной системе. При этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен так, чтобы с даты размещения изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

Измененное извещение о проведении Аукциона размещено в ЕИС 15.01.2018 в 11:20, соответственно датой и временем начала подачи заявок на участие в аукционе является 15.01.2018 11:20. При этом, изменениями в извещение о проведении аукциона в электронной форме датой и временем окончания подачи заявок установлено – 30.01.2018 10:00.

В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной

даты или наступления события, которым определено его начало.

В силу пункта 1 статьи 194 Гражданского кодекса РФ если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока.

Учитывая вышеуказанные положения гражданского законодательства РФ, срок окончания подачи заявок на участие в Аукционе должен быть установлен не ранее 23:59 30.01.2018.

Таким образом, действия Заказчика, установившего дату и время окончания подачи заявок – 30.01.2018 10:00 не соответствуют положениям части 6 статьи 65 Закона о контрактной системе.

2. Согласно пункту 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, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе 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. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусматривает, что заказчиком 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующим правилом: использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Часть 2 статьи 33 Закона о контрактной системе предусматривает, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 данного закона, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемого товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

В соответствии со статьей 10 Закона о контрактной системе заказчики при планировании и осуществлении закупок должны исходить из приоритета обеспечения государственных и муниципальных нужд путем закупок инновационной и высокотехнологичной продукции.

Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (пункт 1 статьи 1 названного Закона).

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок определения поставщика, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате определения поставщика лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям результативности, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. Включение в аукционную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Таким образом, Заказчик вправе определить в документации об аукционе такие требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара, которые соответствуют потребностям Заказчика с учетом специфики его деятельности, поскольку в силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

При описании объекта закупки Заказчиком не были использованы товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также иные запрещенные законом требования, указаны значимые для Заказчика функциональные, технические, качественные характеристики товаров.

В документации об Аукционе описание объекта закупки определено, в том числе, в разделе 3 «Техническое задание (описание объекта закупки)» документации об Аукционе (далее – ТЗ), в котором указаны функциональные, технические и качественные и эксплуатационные характеристики объекта закупки:

Качество товара должно соответствовать ГОСТ 10585-2013, что подтверждается на основании паспорта качества, передаваемого Поставщиком Заказчику при доставке каждой партии товара. Паспорт качества должен соответствовать требованиям пункта 4.13 Технического регламента таможенного союза ТР ТС 013/2011 «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и мазуту» (далее – Технический регламент). В соответствии со статьей 6 Технического регламента для целей подтверждения соответствия топлива требованиям Технического регламента испытательная лаборатория (центр) должна быть аккредитована и включена в Единый реестр органов по сертификации и испытательных лабораторий Таможенного союза. При отсутствии паспорта качества, партия товара заказчиком не принимается.

Технические характеристики:

Вязкость условная при 100 град - не более 6,80

Зольность %-не более 0,05

Массовая доля воды % не более 1

Массовая доля серы % - не более 3,0

Теплота сгорания кДж/кг- не менее 39900

Температура вспышки в открытом тигле град С - не ниже 110

Температура застывания град С - не выше 25

Массовая доля механических примесей не более % 1,0

Содержание водорастворимых кислот и щелочей –нет

С учетом вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что

Заказчиком при установлении требований к техническим характеристикам товара, в полной мере выполнены требования Закона о контрактной системе, а жалоба Заявителя в данной части является необоснованной.

3. Согласно части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Пунктом 1.2.1 раздела 1 «Аукцион в электронной форме (общие условия проведения аукциона в электронной форме)» документации об аукционе установлено, что в Аукционе может принять участие любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением оффшорной компании, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, получившие аккредитацию на электронной площадке, срок истечения которой составляет более трех месяцев, а также при наличии на лицевом счете участника закупки, открытом для проведения операций по обеспечению участия в аукционах на счете оператора электронной площадки, денежных средств, в отношении которых не осуществлено блокирование операций по лицевому счету, в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в аукционе, указанный в Информационной карте настоящей документации.

Вместе с тем, в разделе 5 «Проект контракта» документации об аукционе (далее – Проект контракта) отсутствует обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта, в случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, что нарушает требования части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

4. Согласно части 4 статьи 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.

Пунктом 3 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042, установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в

том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

д) 0,4 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей (включительно);

е) 0,3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 1 млрд. рублей до 2 млрд. рублей (включительно);

ж) 0,25 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 2 млрд. рублей до 5 млрд. рублей (включительно);

з) 0,2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 5 млрд. рублей до 10 млрд. рублей (включительно);

и) 0,1 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) превышает 10 млрд. рублей.

В исполнение требований части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в пункте 6.4.2 проекта контракта установлен следующий порядок установления штрафов для поставщиков:

За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, а именно **рублей, что составляет 10% цены Контракта.**

Правила определения размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств по Контракту установлены в Постановлении Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042. Сумма штрафа определяется в следующем порядке:

а) 10% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) не превышает 3 млн руб.;

б) 5% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) составляет от 3 млн до 50 млн руб. (включительно);

в) 1% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) составляет от 50 млн до 100 млн руб. (включительно);

г) 0,5% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) составляет от 100 млн до 500 млн руб. (включительно);

д) 0,4% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) составляет от 500 млн до 1 млрд руб. (включительно);

е) 0,3% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) составляет от 1 млрд до 2 млрд руб. (включительно);

ж) 0,25% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) составляет от 2 млрд до 5 млрд руб. (включительно);

з) 0,2% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) составляет от 5 млрд до 10 млрд руб. (включительно);

и) 0,1% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) превышает 10 млрд руб.

Таким образом, в пункте 6.4.2 Проекта контракта Заказчиком одновременно установлены противоречивые данные о размере штрафа: 10% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) не превышает 3 млн руб. и 5% цены Контракта (этапа), если цена Контракта (этапа) составляет от 3 млн до 50 млн руб. (включительно).

Согласно части 3 статьи 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная Законом о контрактной системе и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной. Установление в Проекте контракта противоречивых данных о размере штрафа, может ввести в заблуждение потенциальных участников закупки относительно положений контракта. Таким образом, своими вышеуказанными действиями Заказчиком нарушил требования части 3 статьи 7 Закона о контрактной системе.

5. На странице закупки № 0535100000118000001 в ЕИС в разделе «Документы закупки» Заказчиком размещены два файла: «Документация на поставку мазута» и «Документация на поставку мазута версия 2», отличающиеся друг от друга сроками подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме; датой и временем окончания срока подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме и прочими процедурными сроками по закупке.

При этом, поскольку Заказчиком никаким образом не указано, какая из редакций документации об аукционе является актуальной, наличие двух ее разных редакций может вводить потенциальных участников закупки в заблуждение относительно процедурных сроков по закупке.

Таким образом, разместив в ЕИС две разные редакции документации об аукционе без указания на то, какая из них является актуальной, Заказчиком нарушены требования части 3 статьи 7 Закона о контрактной системе.

6. Согласно части 1 статьи 23 Закона о контрактной системе идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, в контракте, а также в иных документах, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Комиссией установлено, что идентификационный код закупки (181390000039039060100100010011920000) указан в извещении о проведении Аукциона, а также в документации Аукциона.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В ходе заседания Комиссии установлено, что в разделе V «Проект контракта» документации Аукциона не содержится информации об идентификационном коде закупки, что является нарушением части 1 статьи 23 Закона о контрактной системе.

7. Согласно пункту 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать информацию о порядке, дате начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. При этом, пунктом 30 «Даты начала и окончания срока предоставления разъяснений

положений документации об аукционе» раздела 2 «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации об аукционе Заказчиком установлены следующие сроки: «С момента размещения извещения и документации в единой информационной системе (на официальном сайте) до 10:00 22.01.2018 включительно».

Таким образом, установив дату окончания срока предоставления разъяснений положений документации об аукционе - до 10:00 22.01.2018, при дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе - 10:00 30.01.2018, Заказчик нарушил требования пункта 11 части 1 статьи 64 и части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос председателя Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалы дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить, имеются в распоряжении Комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств, не имеется.

В связи с изложенным, руководствуясь частями 1, 4, 7 статьи 105, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПРОФИТ-ПЛЮС» обоснованной.
2. Признать Заказчика – федеральное государственное унитарное предприятие "Калининградский морской рыбный порт" нарушившим часть 3 статьи 7, часть 1 статьи 23, часть 13 статьи 34, пункт 11 части 1 статьи 64 и часть 4 статьи 65, часть 5 статьи 65, часть 3 статьи 68 Закона о контрактной системе.
3. Выдать предписание об устранении допущенных нарушений.
4. Передать материалы дела должностному лицу Калининградского УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц, допустивших нарушения Закона о контрактной системе, к административной ответственности.

Ведущий заседание Комиссии:

В.А. Грибко

Члены комиссии:

М.В. Мельников

А.Г. Киселева

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе, решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.