**ДОКЛАД**

**Магаданского УФАС России**

**1 ЧАСТЬ**

**Правоприменительная практика Магаданского УФАС России в сфере контроля госзаказа**

За истекший период 2020 года в Магаданское УФАС России поступило 65 жалоб участников закупок на действия заказчиков, уполномоченных органов, конкурсных, аукционных, котировочных комиссий, специализированной организации.

Из числа поступивших жалоб, 9 жалоб возвращено заявителю, 7 отозваны, по 49 жалобам проведены внеплановые проверки закупок. По результатам проведения внеплановых контрольных мероприятий – 13 жалоб признаны необоснованными, 36 жалоб – обоснованными (73 %). По результатам рассмотрения жалоб по существу, комиссией Магаданского УФАС России выдано – 20 предписаний. Исполнено 13 предписаний, 7 предписаний в стадии исполнения. Предписания в суд не обжаловались.

Структура поступивших жалоб следующая: 3 жалобы поданы на федеральных заказчиков; 19 – на заказчиков, финансируемых из бюджета Магаданской области; 43 – на муниципальных заказчиков.

Из общего числа поступивших жалоб, 3 жалобы поданы на действия заказчиков, финансируемых из федерального бюджета. По всем поступившим жалобам проведены внеплановые проверки закупок. По результатам проведения внеплановых контрольных мероприятий – 3 жалобы признаны обоснованными (100 %). По результатам рассмотрения жалоб по существу, комиссией Магаданского УФАС России предписания не выдавались.

Из общего числа поступивших жалоб, 19 жалоб подано на действия заказчиков, финансируемых из бюджета Магаданской области. Из них: 3 жалобы были возвращены заявителю или отозваны, по 16 жалобам проведены внеплановые проверки закупок. По результатам проведения внеплановых контрольных мероприятий – 4 жалобы признаны необоснованными, 12 жалоб – обоснованными (75 %). По результатам рассмотрения жалоб по существу, комиссией Магаданского УФАС России выдано – 10 предписаний, 5 из которых исполнены, 5 – в стадии исполнения.

Из общего числа поступивших жалоб, 43 жалобы поданы на действия заказчиков, финансируемых из бюджетов городских округов Магаданской области. Из них: 13 жалоб были возвращены или отозваны заявителем, по жалобам проведены 30 внеплановых проверок закупок. По результатам проведения внеплановых контрольных мероприятий – 9 жалоб признаны необоснованными, 21 жалоба – обоснованной (70%). По результатам рассмотрения жалоб по существу, комиссией Магаданского УФАС России выдано – 10 предписаний, 8 из которых исполнены, 2 – в стадии исполнения.

В 2020 году осуществлено 12 проверочных внеплановых мероприятий, по результатам которых выявлено 16 закупок с нарушениями, выдано 3 предписания об устранении нарушений законодательства о контрактной системе. Все предписания исполнены. Предписания в суд не обжаловались.

В 2020 году Магаданским УФАС России рассмотрено 23 обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, по результатам рассмотрения которых, 6 участников закупок были включены в реестр.

В 2020 году теруправлением в сфере нарушения законодательства о контрактной системе рассмотрено 43 дела об административных правонарушениях, вынесено 39 постановлений о назначении административного наказания в виде штрафов на общую сумму 497 498,52 руб., уплачено – 298 498,52 руб.

***Нарушения законодательства о контрактной системе, выявляемые Магаданским УФАС России:***

**Типовые нарушения при разработке аукционной документации:**

**Решение по делу №049/06/34-35/2020.**

*ч. 13, 30 ст. 34 - не включены требования в проект контракта;*

*ч. 3 ст. 96 - срок действия банковской гарантии от срока действия контракта*

**1.** Согласно доводу, изложенному в жалобе заявителя, Заказчик в проекте контракта неверным образом устанавливает срок действия банковской гарантии.

На основании ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом **срок исполнения обязательств,** которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

При этом, согласно *п. 9.6 проекта контракта: «****срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта*** *не менее чем на один месяц».*

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что условие, соответствующее ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, отражено заказчиком в п. 26 Раздела 2 аукционной документации: «срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный Договором **срок исполнения обязательств,** которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ».

По мнению представителя заказчика, данное условие может быть внесено в контракт на этапе его заключения и не является требованием, ограничивающим участников закупки.

Комиссия Магаданского УФАС России, рассмотрев довод заявителя, заслушав мнение представителя заказчика, приходит к выводу, что установление в проекте контракта срока действия банковской гарантии от срока действия контракта, противоречит требованиям **ч. 3 ст. 96** Закона о контрактной системе.

Вышеуказанное нарушение, допущенное заказчиком, образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**2.** Согласно доводу жалобы, Заказчиком не включено в проект контракта условие, предусмотренное частью 30 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В силу части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 настоящего Федерального закона установлено требование обеспечения исполнения контракта, в контракт включается обязательство поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение. Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона. За каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного настоящей частью, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с частью 7 настоящей статьи.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что данное обязательство в проект государственного контракта не включено. Таким образом, довод жалобы нашел подтверждение. В действиях Заказчика усматривается нарушение **части 30 статьи 34** Закона о контрактной системе.

Вышеуказанное нарушение, допущенное заказчиком, образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**Решение по делу №049/06/31-85/2020.**

*п.2 ч.1 ст.64 - установление требований, отсутствующих в аукционной документации*

*ч.6 ст. 66 - установление требований предоставления участниками выписки СРО во вторых частях заявок в нарушение законодательства*

*ч.6 ст. 66 - неправомерное установление требования предоставления документации во вторых частях заявок*

*ч.3 ст. 66 - неправомерное установление требований к участникам закупки во вторых частях заявок*

**1.** Согласно доводу жалобы, Заказчик установил требование о предоставлении участниками в составе первых частей заявок конкретных показателей товара, при этом, не определено требование к самому товару. В связи с этим, участнику не понятно, в каком из разделов документации Заказчик установил требования к используемым товарам (материалам), конкретные показатели которых, участник должен предоставить в первой части заявки.

В соответствии пунктом 2 части 1 статьи 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 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.

Согласно части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказания услуг:

- согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

- наименование страны происхождения товара;

- конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В соответствии с 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии 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 частью 2 статьи 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.

Заказчиком при проведении электронного аукциона «Поставка, монтаж, пуско-наладочные работы парового котла ДЕ 10-14 ГМ (замена ранее установленного устаревшего оборудования)» (реестровый номер извещения 0847300001620000006) установлены требования к первым частям заявкам участников закупки, в числе которых предоставление конкретных показателей поставляемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе.

В п. 41 Раздела 9 аукционной документации Заказчиком установлено следующее требование к составу первой части заявки:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных настоящей документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в **Разделе 2** документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в **Разделе 2** документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в **Разделе 2** документации об электронном аукционе.

При этом Раздел 2 аукционной документации содержит положения проекта контракта, в котором не устанавливаются конкретные показатели товара. В аукционной документации указания о конкретных показателях товара отсутствуют.

Таким образом, Заказчиком надлежащим образом в аукционной документации не установлен порядок заполнения первой части заявки, а именно конкретных показателей товара, поставляемого при выполнении работ. Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что не включение в аукционную документацию конкретных показателей товара произошло из-за технической ошибки.

Вышеперечисленные действия заказчика нарушают п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе. Кроме того, действия заказчика также нарушают ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе, в части отсутствия в аукционной документации требования о предоставлении в составе первой части заявки наименования страны происхождения товара. Указанные действия заказчика образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

**Решение по делу №049/06/31-112/2020.**

*ч.1 ст.34 (требование о предоставлении выписки СРО в проекте контракта),*

*ч.8 ст.34 (штрафы для СМП, закупка не для СМП),*

*ч.8 ст.34, п.6,9 ПП №1042 (штрафы не в соответствии с ПП)*

**1.** Согласно доводу жалобы, Заказчиком в пункте 3.6 проекта контракта незаконно установлено требование о предоставлении выписки из реестра СРО.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с пунктом 3.6 проекта контракта Заказчиком установлено следующее: *«К фактическому выполнению Работ на Объекте Подрядчик может приступить только при наличии:*

*- подписанного Сторонами Контракта;*

*-****документа, подтверждающего право выполнения Работ (выписка из реестра СРО),*** *являющихся предметом настоящего Контракта, сертификатов соответствия и паспортов на оборудование и применяемые материалы, подлежащие сертификации и паспортизации в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации».*

В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией установлено, что Заказчиком не установлено требование к участникам закупки о членстве в саморегулируемой организации, поскольку объект закупки не подпадает под действие статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Между тем, проект контракта содержит оспариваемое требование о предоставлении выписки из реестра членов саморегулируемой организации.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что указанное требование является следствием технической ошибки.

Следовательно, довод жалобы нашёл свое подтверждение, в действиях заказчика содержится нарушение **части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе**. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**2.** Согласно доводу жалобы, Заказчик неправомерно установил в проекте контракта штрафные санкции, предусмотренные для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно частям 1,3 статьи 30 Закона о контрактной системе Заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок. В извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

В соответствии с частью 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.

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Правила 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) утверждены Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (далее – Постановление № 1042).

Пунктом 4 указанных Правил установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе , за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

Аналогичное требование установлено Заказчиком в пункте 9.4 проекта муниципального контракта.

Между тем, в соответствии с извещением о проведении электронного аукциона и аукционной документацией Заказчиком не установлены ограничения, предусмотренные пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, в части осуществления закупки только для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, размер штрафа 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 не должен определяться Заказчиком в проекте контракта в соответствии с пунктом 4 Постановления № 1042.

Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы, в действиях Заказчика установлено нарушение **части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе**. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**3.** Как указывает Заявитель, Заказчик ненадлежащим образом установил штрафные санкции в проекте контракта.

Как уже отмечалось, размеры штрафов устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Согласно пункту 6 Постановления № 1042 за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Заказчиком в пункте 9.6 проекта контракта установлено: *«За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения* ***Подрядчиком*** *обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в порядке, установленном Правительством Российской Федерации от 30.08.2017 N 1042 в размере* ***1 000 рублей 00 копеек.***

*а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;*

*б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);*

*в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);*

*г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей».*

Согласно пункту 9 Постановления № 1042 за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Заказчиком в пункте 9.6 проекта контракта установлено: «*За каждый факт неисполнения* ***Заказчиком*** *обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в порядке, установленном Правительством Российской Федерации от 30.08.2017 N 1042 в размере* ***1 000 рублей 00 копеек.***

*а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);*

*б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);*

*в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);*

*г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей».*

Начальная (максимальная) цена контракта для данной закупки составляет 4 943 333,33 рублей. По результатам проведения электронного аукциона цена контракта может составить сумму как более, так и менее 3 млн рублей.

Однако, Заказчиком в проекте контракта суммы вышеуказанных штрафов предусмотрены только для случая, если цена контракта не будет превышать 3 млн рублей. При этом, имеет место наличие противоречий в установлении размеров штрафа: Заказчиком указаны как конкретные размеры штрафов, так и выдержки из Постановления № 1042, что также не признается Комиссией надлежащим исполнением требования части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе и Постановления № 1042.

Довод жалобы нашел подтверждение. В действиях Заказчика усматриваются нарушения **части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе и пунктов 6 и 9 Постановления № 1042.**

**Решение по делу №049/06/34-118/2020.**

*ч.8 ст.34, п.11,12 - общая сумма размера штрафа установлена в устар.редакции ПП1042,*

*ч.3 ст.96 - срок действия БГ установлен от срока действия контракта*

**1.** Согласно доводу жалобы, проект контракта содержит некорректную информацию относительно размера общей суммы начисленной неустойки (штрафов, пени).

В соответствии с частью 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.

Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Правила 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) утверждены Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (далее – Постановление № 1042).

Пунктом 11 указанных Правил установлено, что общая сумма ***начисленных штрафов*** за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Пунктом 12 Постановления № 1042 установлено, что общая сумма ***начисленных штрафов*** за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Вместе с тем, в пункте 7.13 проекта муниципального контракта уполномоченным органом определено, что *«общая сумма* ***начисленной неустойки (штрафов, пени)*** *за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком либо муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, не может превышать цену Контракта».*

На заседании Комиссии представители уполномоченного органа согласились с тем, что в проект контракта в указанной части включены положения Постановления № 1042, которые утратили силу, однако, полагали, что указанное нарушение не является существенным.

Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода жалобы, в действиях Заказчика установлено нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктов 11,12 Постановления № 1042. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**2.** Как указывает Заявитель, уполномоченным органом неправомерно установлено требование к сроку действия банковской гарантии в зависимости от срока действия контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом **срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц**, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.

Пунктом 2.2 проекта контракта установлено, что срок выполнения работ: с момента заключения контракта по 31.10.2020.

Таким образом, срок исполнения обязательств подрядчика по контракту определен данным положением. Подрядчик при заключении контракта имеет возможность, исходя из срока исполнения обязательств, определить требуемый срок действия предоставляемой им банковской гарантии.

Согласно пункту 9.5 проекта муниципального контракта *«Срок действия банковской гарантии, выданной банком, должен превышать* ***срок действия контракта не менее чем на один месяц»***.

Между тем, пунктами 2.1, 2.3, 2.4 проекта контракта установлено 3.4. *«Настоящий Контракт вступает в силу с момента его подписания и действует до полного надлежащего исполнения сторонами своих обязательств по Контракту. Истечение срока действия Контракта не влечет прекращения исполнения обязательств, возникших в период действия Контракта и не исполненных на момент его истечения, а также обязательств по выплате неустойки или возмещению убытков, предусмотренных Контрактом за нарушение его условий. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств сторонами, действие Контракта по истечении срока, указанного в п. 2.2, продолжается до момента фактического надлежащего исполнения обязательств сторонами, и прекращается в этот момент».*

В данном случае срок действия контракта не определен проектом контракта, подрядчик не имеет возможности определить требуемый срок действия банковской гарантии для ее предоставления. Кроме того, в гражданском законодательстве не существует ограничений для установления в договоре (контракте) такого срока его действия, который бы превышал срок исполнения обязательств сторон, определенных иными положениями того же договора. Предоставляемая поставщиком банковская гарантия служит для обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, то есть, для обеспечения исполнения обязательств подрядчика. Следовательно, требование предоставления банковской гарантии со сроком действия, зависящим не от срока исполнения обязательств подрядчика, а от срока действия договора, неправомерно.

Кроме того, пунктом 40 информационной карты аукционной документации уполномоченным органом установлено, что *«срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения* ***обязательств****, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона №44-ФЗ».*

То есть уполномоченным органом в аукционной документации и проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, установлены противоречивые сведения.

Таким образом, довод жалобы нашел подтверждение, в действиях уполномоченного органа установлено нарушение части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, которое образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

**Решение по делу №049/06/67-120/2020.**

*п 2 ч,1 ст.64 - ненадлежащая инструкция,*

*ч. 4 ст.67 - неправильное рассмотрение заявок из-за ненадлежащей инструкции,*

*ч.3 ст. 66 - неправомерное требование в составе 1х ч.заявок конкретных показателей на используемый товар*

**2.** Согласно доводу жалобы, отказ в допуске к участию в аукционе участника закупки № 7 ООО «ПМП «Континент» является незаконным и необоснованным.

Частью 3 статьи 67 Закона о контрактной системе установлено, что по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены частью 4 настоящей статьи.

В свою очередь, согласно части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается (часть 5 статьи 67 Закона о контрактной системе).

Изучив доводы жалобы и протокол № 4 от 06.04.2020 Комиссия установила, что заявке № 7 отказано в допуске на основании пункта 2 части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе со следующим обоснованием:

*«В п. 11 Требований к материалам, Заказчиком установлено следующее требование к электродам: диаметр стержня электродов: 5 миллиметров, 4 миллиметра. Согласно инструкции по заполнению заявки: перечисление размера товара через запятую означает, что при производстве работ используется один из перечисленных размеров товара и в первой части заявки предоставляются показатели в отношении одного размера товара (материала). Однако в п. 11 первой части заявки участник закупки предлагает электроды диаметром стержня 4 и 5 мм, что не соответствует требованиям аукционной документации.*

*В п. 22 Требований к материалам, Заказчиком установлено следующее требование к прокладкам из паронита: толщина: 1,0 миллиметр, 1,5 миллиметра. Согласно инструкции по заполнению заявки: перчесление размера товара через запятую означает, что при производстве работ используется один из перечисленных размеров товара и в первой части заявки предоставляются показатели в отношении одного размера товара (материала). Однако в п. 22 первой части заявки участник закупки предлагает прокладки из паронита толщиной 1,0 и 1,5 мм, что не соответствует требованиям аукционной документации».*

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона 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.

В свою очередь, в соответствии с частью 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе, следующими правилами:

- в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости);

- 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.

Документация о закупке 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 (часть 2 статьи 33 Закона о контрактной системе).

Таким образом, учитывая вышеприведенные нормы, в целях обеспечения возможности участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели заказчик устанавливает в документации о закупке инструкцию по заполнению заявок, в которой целесообразно:

- указать на раздел и (или) пункт документации о закупке, в котором содержатся показатели, предусмотренные частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, в отношении которых участники закупки делают предложение в своих заявках;

- определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены максимальные и (или) минимальные значения, значения, которые не могут изменяться, а также порядок их указания участниками закупки в своих заявках (в виде одного значения показателя или диапазона значений показателя);

- сопоставить требования технических регламентов, стандартов и иных документов, предусмотренных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, с показателями, значения которых подлежат указанию в заявке (в случае установления заказчиком в документации о закупке требования о соответствии таких показателей значениям, установленным Стандартами),

- 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.

Разделом 3 «Заявка на участие в электронном аукционе» аукционной документации и пунктом 24 информационной карты аукционной документации заказчиком установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Требования к используемому при выполнении работ товару (материалам) установлены Заказчиком в разделе 2 «Техническое задание. Перечень и объемы работ» аукционной документации».

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| № п.п | Наименование | Значения показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки: | Значения      показателей, при определении которых       участником используются только точные числовое или иное значение: | Максимальные и (или) минимальные значения и (или) диапазон значений     показателей товара, при определении которых участником могут не использоваться точные цифровые или иные параметры: |
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 |
| 11 | Электроды | контактный торец электрода свободен от покрытия, покрытие не разрушается при свободном падении электрода плашмя на гладкую стальную плиту с высоты 0,5м, соответствуют.ГОСТ 9467-75, ГОСТ 9466-75; | Тип: Э42, Э42А. ***Диаметр стержня электродов: 5 миллиметров, 4 миллиметра.*** Стержень из сварочной низкоуглеродистой или высоколегированной проволоки, характеристика покрытия Б, С, номинальная длина электрода со стержнем из сварочной проволоки не менее трехсот пятидесяти миллиметров, форма зачистки покрытия со стороны контактного торца электрода должна быть конусной или округлой или переходной между конусной и округлой, контактный торец электрода может быть с нанесенным слоем ионизирующего вещества, облегчающего возбуждение сварочной дуги, длина зачищенного от покрытия конца не менее 20мм; | Не установлено; |
| 22 | Прокладки из паронита | Рабочая среда: пресная перегретая вода, насыщенный и перегретый пар. Поверхность паронита и прокладок из него ровная без разрывов, складок, задиров и надломов, вздутий, раковин и посторонних включений, прокладки вырублены из листов паронита, при этом паронит не расслаивается и не крошится, паронит обеспечивает полную герметичность уплотняемых соединений, паронит устойчив к изгибу и при испытании не ломается и не дает трещины, ГОСТ 481-80; | марки ПОН-А или ПОН-Б, ***толщиной: 1,0 миллиметр, 1,5 миллиметра***. На каждый лист паронита несмываемой краской должен быть нанесен четкий штамп или приклеена этикетка с указанием: наименования предприятия – изготовителя и (или) его товарного знака, марки паронита ПОН-Б или ПОН-А, номера партии, даты изготовления, толщина листа. | Не установлено; |

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что согласно инструкции по заполнению заявок перечисление наименований, марок, видов, типов, классов, взаимоисключающих характеристик, размера, цвета и т.д. товара через запятую означает, что при производстве работ используется одно из перечисленных наименований, марок, типов, видов, классов, взаимоисключающих характеристик, размера, цвета товара и в первой части заявки предоставляются показатели в отношении одного наименования, марки, вида, типа, класса, характеристики, размера, цвета и т.д. товара (материала).

Участником закупки предоставлены характеристики диаметра стержня электродов и толщины прокладок из паронита не в соответствии с указанным требованием, а именно, предоставлены все характеристики через запятую, следовательно, заявка № 7 отклонена на указанном основании правомерно.

Рассмотрев инструкцию по заполнению заявок и итоги рассмотрения аукционной комиссией первых частей заявок, Комиссия приходит к следующему.

Как уже было отмечено, инструкция по заполнению заявок должна быть сформирована Заказчиком таким образом, чтобы установленные требования не влекли за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Неустановление заказчиком надлежащей инструкции по заполнению заявки может привести к возникновению у участников закупок ошибок технического характера при заполнении и формировании своих заявок, что, в свою очередь, может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным заказчиком требованиям.

В данном случае, Заказчиком составлена инструкция по заполнению заявок, которая не может быть признана надлежащей, поскольку содержит противоречивые и излишние требования к предоставлению показателей товара.

Так, согласно положению инструкции, на основании которого была отклонена заявка Заявителя: *«Перечисление наименований,* ***марок,*** *видов,* ***типов,*** *классов, взаимоисключающих характеристик, размера, цвета и т.д. товара* ***через запятую*** *означает, что при производстве работ используется* ***одно из перечисленных*** *наименований,* ***марок, типов,*** *видов, классов, взаимоисключающих характеристик, размера, цвета товара и в первой части заявки предоставляются показатели в отношении одного наименования,* ***марки****, вида,* ***типа****, класса, характеристики, размера, цвета и т.д. товара (материала)».*

Далее по тексту инструкции установлено *«****Специальное требование*** *для заполнения первой части заявки в отношении используемого при выполни работ товара, при определении характеристик которых участником используются* ***только точные числовое или иное значение*** *(колонка четыре таблицы раздела «требования к используемому при выполнении работ товару (материалам)» технического задания): перечисление через запятую марок, типов товара после обобщающей фразы (слова) и знака* ***«:» двоеточия, в этом случае требуются все перечисленные марки и типы****».*

Во-первых, колонка четыре таблицы раздела «Требования к используемому при выполнении работ товару (материалам)» включает в себя значения показатели, при определении которых участником используются только точные числовое или иное значение. При этом, Заказчиком в противоречие логике заполнения показателей из четвертой колонки допускает заполнение всех перечисленных марок и типов, которые указаны через запятую после знака двоеточия, тогда как неизменные показатели определены заказчиком в третьей колонке.

Во-вторых, относительно указания характеристик марок и типов в данном случае установлены различные требования. Так, в первом случае необходимо указывать один из перечисленных марок и типов, в другом же все перечисленные марки и типы.

Кроме того, инструкция не содержит пояснений, что следует считать «марками», «типами», «видами» товаров, и как следует различать, например, «типы» и «виды» товаров при заполнении необходимых показателей.

Указанное разночтение стало следствием отказа в допуске к участию в электронном аукционе заявок с идентификационными номерами №№ 7,8,9,10,11,12,15.

При этом, следуя логике Заказчика, Комиссия приходит к выводу, что единственная допущенная заявка № 5 также должна была быть отклонена, поскольку пункт 12 «Проволока стальная» заполнен участником не в соответствии с требованием о том, что перечисление **марок,** **типов** товара **через запятую** означает, что при производстве работ используется **одно из перечисленных** **марок, типов,** и в первой части заявки предоставляются показатели в отношении одного марки, типа товара (материала).

Пояснения Заказчика о том, что специальное требование является применимым и определяющим в случае указания обобщающей фразы (слова) и знака «:» двоеточия, не могут быть приняты Комиссией, поскольку в пункте 15 раздела 2 «Техническое задание. Перечень и объемы работ» аукционной документации установлены следующие требования к прокладкам резиновым: «тип ПРП-40 или ПРП-60, сечение: **круглое, прямоугольное.** *Диаметр не более 50 миллиметров, размер не более 30х40мм.* Группа плотности не менее 300, высшей или первой категории качества» (колонка четыре).

В данном случае, аукционная комиссия заказчика признает соответствующими требованиям заявки участников, в которых предложен один из типов сечения, однако, следуя инструкции по заполнению заявок и специальному требованию (указания обобщающей фразы (слова) и знака «:» двоеточия относительно типа товара), участникам закупки следовало указывать все значения через запятую.

Кроме того, Комиссия также находит противоречия в части установления взаимоисключающих показателей к Прокладкам резиновым: *«Диаметр не более 50 миллиметров, размер не более 30х40мм»,* поскольку указанные показатели относятся к разным типам прокладок.В данном случае, Заказчику следовало разделить показатели относительно требуемого типа материала.

Также Комиссией установлено, что Заказчиком в инструкции по заполнению заявки на участников закупки возложено излишнее требование о необходимости при заполнении колонки пять таблицы раздела «Требования к используемому при выполнении работ товару (материалам)» сопоставлять требования технических регламентов, стандартов и иных документов, предусмотренных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации (далее - Стандарты), с показателями, значения которых подлежат указанию в заявке (в случае установления заказчиком требования о соответствии таких показателей значениям, установленным Стандартами).

Указанное требование возложено на Заказчика частью 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

При этом, Заказчиком в колонке три таблицы раздела «Требования к используемому при выполнении работ товару (материалам)» установлены соответствующие стандарты.

Так, например, Заказчиком в пункте 3 раздела 2 «Техническое задание. Перечень и объемы работ» аукционной документации установлены следующие требования к битуму:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| № п.п | Наименование | Значения показателей, которые не могут изменяться участником при подаче заявки: | Значения показателей, при определении которых участником используются только точные числовое или иное значение: | Максимальные и (или) минимальные значения и (или) диапазон значений     показателей товара, при определении которых участником могут не использоваться точные цифровые или иные параметры: |
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 |
| 3 | Битумы | нефтяные строительные марки **БН-90/10, БН-70/30,** соответствуют ГОСТ 6617-76; | Не установлено; | Температура вспышки, не ниже 240 гр.С, **растяжимость при 25гр.С, не менее 1,0**, минимальное значение показателя температура размягчения по кольцу и шару, гр.С не менее 70, максимальное значение показателя  температура размягчение по кольцу и шару, гр.С, не более 105; |

В соответствии с ГОСТ 6617-76 норма растяжимости при 25 гр.С для битума БН-90/10 – не менее 1,0, тогда как для битума БН-70/30 - не менее 3,0.

В данном случае, Заказчик изначально устанавливает показатель только для битума БН-90/10, который не соответствует битуму БН-70/30, и при этом возлагает на участников закупки обязанность по перепроверке уже установленных в документации показателей на соответствие ГОСТу.

Учитывая количество требуемых показателей по каждому пункту *(всего 26 пунктов, по три колонки показателей по каждому из пунктов со специфичными правилами чтения одних и тех же знаков)* подобное установление показателей, не соответствующих ГОСТу, с целью перепроверки участников закупки, является так называемой «ловушкой», следствием которой стало отклонение заявок с идентификационными номерами №№ 1,3,4,12,13.

Помимо вышеуказанных несоответствий и противоречий Комиссия приходит к выводу о том, что составленная инструкция по заполнению заявок является конструктивно сложной и непрозрачной, представляет из себя три листа сплошного текста мелким шрифтом без условных разделений с установлением излишних знаков. Сами показатели разделены на три колонки, для которых устанавливаются различные условия чтения знаков и предоставления показателей в совокупности с тем фактом, что каждый показатель необходимо дополнительно проверять на соответствие установленным стандартам.

Данный факт подтверждается тем, что аукционной комиссией заказчика отклонены 12 (двенадцать) из 13 (тринадцати) поданных заявок участников.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком допущено нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, в части установления ненадлежащей инструкции в составе аукционной документации, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Указанное нарушение повлекло за собой нарушение аукционной комиссией заказчика части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе, поскольку установлены случаи неправомерного отказа и допуска заявок участников к электронному аукциону ввиду наличия противоречий в инструкции по заполнению заявок.

Таким образом, довод жалобы признается Комиссией обоснованным.

**2.** На основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проведена внеплановая проверка закупки, в ходе которой установлено следующее.

Согласно части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе **поставляемого** заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

С 01.01.2020 вступили изменения в Закон о контрактной системе, предусматривающие обязанность заказчика установить требование к составу заявки о предоставлении участником исключительно «согласия» при закупке любых работ, услуг, при выполнении (оказании) которых используется товар, то есть товар, который не передается заказчику.

Конкретные показатели товара, соответствующе значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), указание наименования страны происхождения товара можно требовать в заявке в отношении **поставляемого** товара только в случаях, предусматривающих поставку товара (оборудования), который **будет поставлен на бухгалтерский баланс заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете».**

Как уже было установлено Комиссией в ходе рассмотрения довода жалобы, Заказчиком предъявлено требование о предоставлении в составе первой части заявки следующей информации:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

При этом, исходя из требований аукционной документации и проекта муниципального контракта, заказчиком установлены требования именно к используемому при выполнении работ товару.

Так, разделом 5 проекта контракта установлен порядок только к приемке выполненных работ без установленного порядка приемки поставляемого товара.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком установлено незаконное требование о предоставлении в составе первых частей заявок конкретных показателей товара, используемых при выполнении работ, являющихся объектом закупки.

Следовательно, Заказчиком допущено нарушение части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

**Решение по делу №049/06/34-126/2020.**

*ч.8 ст.34, п.11,12 - использование норм устаревшей редакции ПП1042,*

*ч.30 ст.34 - не предусмотрено требование предоставления нового обеспечения контракта, в случае отзыва у банка лицензии*

*ч.6 ст. 66 - неправомерное установление требования предоставления документов во второй части заявки*

**1.** Размеры штрафов устанавливаются контрактом в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Пунктом 11 Постановления № 1042 установлено, что общая сумма ***начисленных штрафов*** за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Пунктом 12 Постановления № 1042 установлено, что общая сумма ***начисленных штрафов*** за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта.

Вместе с тем, в пункте 8.9 проекта муниципального контракта уполномоченным органом определено, что *«общая сумма* ***начисленной неустойки (штрафов, пени)*** *за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком либо муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, не может превышать цену Контракта».*

В действиях Заказчика установлено нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, пунктов 11,12 Постановления № 1042. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**2.** В Разделе 1 Документации Заказчиком незаконно установлено требование о предоставлении в составе второй части заявки на участие в электронном аукционе следующих документов, подтверждающих соответствие участника такого аукциона дополнительным требованиям, установленным ч. 2 ст. 31 или копии этих документов:

- копия исполненного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу линейного объекта либо копия контракта (договора), сведения о котором содержатся в реестре контрактов, заключенных заказчиками в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", или в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", на выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильных дорог;

Согласно ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию:

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника такого аукциона, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона;

2) 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 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки);

3) копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

4) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой;

5) документы, подтверждающие право участника электронного аукциона на получение преимуществ в соответствии со статьями 28 и 29 настоящего Федерального закона (в случае, если участник электронного аукциона заявил о получении указанных преимуществ), или копии таких документов;

6) документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, в случае закупки товаров, работ, услуг, на которые распространяется действие указанных нормативных правовых актов, или копии таких документов. При отсутствии в заявке на участие в электронном аукционе документов, предусмотренных настоящим пунктом, или копий таких документов эта заявка приравнивается к заявке, в которой содержится предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами;

7) декларация о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

В силу ч. 6 ст. 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 или 3.1 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

В силу ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;

2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;

3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;

4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

В соответствии с п. 1.3 Раздела 1 аукционной документации, дополнительные требования к участникам закупок установлены в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 №99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление №99).

Согласно ч. 8.2 ст. 66 Закона о контрактной системе электронные документы (их копии), подтверждающие соответствие участника электронного аукциона дополнительным требованиям, установленным в соответствии с ч. 2 и 2.1 ст. 31 настоящего Федерального закона, не включаются участником такого аукциона в состав второй части заявки. Такие документы (их копии) направляются заказчику оператором электронной площадки с использованием программно-аппаратных средств такой площадки в соответствии с ч. 19 ст. 68 настоящего Федерального закона одновременно со вторыми частями заявок на участие в таком аукционе из числа документов (их копий), размещенных в соответствии с ч. 13 ст. 24.2 настоящего Федерального закона в реестре участников закупок, аккредитованных на электронной площадке.

Таким образом, Заказчик неправомерно установил требование о предоставлении в составе второй части заявки документов, предусмотренных ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе и Постановления №99.

Вышеуказанные действия заказчика нарушают ч. 6 ст. 66 Закона о контрактной системе, образуя признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

**3.** В соответствии с частью 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи, в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, обеспечения гарантийных обязательств в случае установления требований к таким обязательствам в соответствии с частью 4 статьи 33 настоящего Федерального закона.

В силу части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Согласно части 30 статьи 34 Закона о контрактной системе если заказчиком в соответствии с частью 1 статьи 96 настоящего Федерального закона установлено требование обеспечения исполнения контракта, в контракт включается обязательство поставщика (подрядчика, исполнителя) в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение.

В аукционной документации установлено требование обеспечения исполнения контракта, но при этом, не предусмотрено требование в соответствии с ч. 30 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Вышеуказанные действия заказчика нарушают ч. 30 ст. 34 Закона о контрактной системе, образуя признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

**Решение по делу №049/06/33-132/2020.**

*ч. 7 ст. 67 - неразмещение протокола рассмотрения первых частей заявок*

*ч.3 ст. 66 - неправомерное требование в составе 1х ч.заявок конкретных показателей*

*п.11 ч.1 ст. 64 - неправомерное установление срока окончания предоставления участникам закупки запроса о даче разъяснений положений аукционной документации*

*ч.1 ст. 23 - указание разных ИКЗ в аукционной документации*

**1.** Согласно доводу жалобы, Заказчик указал неверный срок окончания предоставления заказчиком разъяснений участникам закупки.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Частью 4 статьи 65 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса от участника электронного аукциона 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.

Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) течение срока, определенного периодами времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления событий, которыми определено его начало.

Статьей 194 ГК РФ установлено, что, если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока.

Таким образом, в данном случае, учитывая, в том числе приведенные выше положения ГК РФ, для расчета даты окончания срока предоставления заказчиком разъяснений положений документации об электронном аукционе необходимо выполнить следующие действия: (1) отнять от даты окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе три дня, четвертый день, таким образом, будет датой окончания срока, в течение которого участники закупки могут подать заказчику запрос, содержащий просьбу разъяснить положения документации об электронном аукционе; (2) прибавить к этой дате еще два дня, таким образом, второй день будет являться датой окончания срока предоставления заказчиком разъяснений положений документации об электронном аукционе (то есть до двадцати четырех часов этого дня срока заказчик может давать ответы на запросы о разъяснении положений документации об электронном аукционе, поступившие в последний возможный день срока).

Иными словами, согласно закону дата окончания срока предоставления заказчиком участникам закупки разъяснений положений документации об электронном аукционе находится в прямой зависимости от даты поступления соответствующего запроса.

Согласно аукционной документации срок предоставления разъяснений положений документации составляет период с 09.04.2020 10:00 по 13.04.2020 15:59. Согласно положениям аукционной документации датой окончания срока подачи заявок является 17.04.2020 09:00. Опираясь на нормы законодательства, Комиссия приходит к выводу, что сроком окончания направления участниками закупки запроса на предоставление разъяснений положений документации является 13.04.2020 23:59, следовательно, дата окончания предоставления разъяснений положений документации должна быть установлена заказчиком 15.04.2020 23:59.

Таким образом, Заказчик неправомерно установил срок окончания предоставления участникам аукциона разъяснений положений аукционной документации. Довод жалобы нашел подтверждение. В действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Жалобы, указывающие на ограничение права направления участниками закупки запроса о даче разъяснений положений аукционной документации в Магаданское УФАС России не поступали, следовательно, Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанное правонарушение не повлияло на процедуру проведения электронного аукциона.

**2.** Согласно доводу жалобыЗаказчик неправомерно указал разные идентификационные коды (далее – ИКЗ) закупки в извещении и в проекте контракта.

Согласно части 1 статьи 23 Закона о контрактной системе ИКЗ 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.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе проект контракта является неотъемлемой частью аукционной документации.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что в извещении указан ИКЗ: 203490510113049050100100140024339244, отличный от ИКЗ, указанного в иных частях аукционной документации, в том числе в проекте контракта: 203490510113049050100100140014339244.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу, что довод заявителя обоснован. В действиях Заказчика усматривается нарушение части 1 статьи 23 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение не повлияло на процедуру проведения электронного аукциона.

**3.** Как уже отмечалось, согласно части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

С 01.01.2020 вступили в силу изменения в Закон о контрактной системе, предусматривающие обязанность заказчика установить требование к составу заявки о предоставлении участником исключительно «согласия» при закупке любых работ, услуг, при выполнении (оказании) которых используется товар, то есть товар, который не передается заказчику.

Конкретные показатели товара, соответствующе значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), указание наименования страны происхождения товара можно требовать в заявке в отношении поставляемого товара только в случаях, предусматривающих поставку товара (оборудования), который будет поставлен на бухгалтерский баланс заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете».

Заказчиком предъявлено требование о предоставлении в составе первой части заявки следующей информации:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

При этом, разделом 5 проекта контракта установлен порядок только к приемке выполненных работ без установленного порядка приемки поставляемого товара.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком установлено незаконное требование о предоставлении в составе первых частей заявок конкретных показателей товара, используемых при выполнении работ, являющихся объектом закупки.

Следовательно, Заказчиком допущено нарушение части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

**Иные нарушения:**

**Решение по делу №049/06/54.7-144/2020.**

***Неправомерная оценка конкурсных заявок***

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушен порядок оценки заявок ООО «ВОСТОКИНЖПРОЕКТ» и ООО «ЦАН» по показателям «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» и «Обеспеченность участника закупки трудовыми ресурсами» нестоимостного критерия «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации».

В соответствии с частью 6 статьи 54.7 Закона о контрактной системе конкурсная комиссия осуществляет оценку вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, в отношении которых принято решение о соответствии требованиям, установленным конкурсной документацией, для выявления победителя такого конкурса ***на основе критериев, указанных в конкурсной документации и относящихся ко второй части заявки (при установлении этих критериев в конкурсной документации)***.

Частью 1 статьи 32 Закона о контрактной системе установлено, что для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии:

1) цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;

2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;

3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;

4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Согласно части 8 статьи 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 106 Закона о контрактной системе рассмотрение жалобы не осуществляется в отношении результатов оценки заявок на участие в конкурсе, в запросе предложений, окончательных предложений в соответствии с указанными в пункте 3 и пункте 4 части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе критериями оценки этих заявок, окончательных предложений.

Таким образом, предмет жалобы о присвоении результатов оценки по нестоимостному критерию оценки «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» не относится к компетенции Комиссии Управления, и обжаловать такие результаты оценки заявок возможно исключительно в судебном порядке.

Вместе с тем, Комиссией Управления проводится проверка действий конкурсной комиссии Заказчика в части применения установленного в конкурсной документации порядка оценки заявок на участие в открытом конкурсе.

В силу пункта 3 Правил оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085 (далее - Правила), «оценка» - процесс выявления в соответствии с условиями определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по критериям оценки и в порядке, установленном в документации о закупке в соответствии с требованиями Правил, лучших условий исполнения контракта, указанных в заявках (предложениях) участников закупки, которые не были отклонены.

В соответствии с пунктом 11 Правил по каждому критерию оценки используется 100-балльная шкала оценки. Если в соответствии с пунктом 10 Правил в отношении критерия оценки в документации о закупке заказчиком предусматриваются показатели, то для каждого показателя устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка, и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким показателям, или шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения. Для оценки заявок (предложений) по нестоимостным критериям оценки (показателям) заказчик вправе устанавливать предельно необходимое минимальное или максимальное количественное значение качественных, функциональных, экологических и квалификационных характеристик, которые подлежат оценке в рамках указанных критериев. В этом случае при оценке заявок (предложений) по таким критериям (показателям) участникам закупки, сделавшим предложение, соответствующее такому значению, или лучшее предложение, присваивается 100 баллов. Сумма величин значимости показателей критерия оценки должна составлять 100 процентов.

На основании изложенного, при наличии в документации о закупке показателей нестоимостного критерия, порядок оценки должен содержать:

1) значимость в отношении каждого показателя, которая в соответствии с пунктом 3 Правил является выраженным в процентах весом показателя;

2) сумму величин значимости показателей критерия оценки в размере 100 процентов;

3) формулу расчета или шкалу количества баллов, предусматривающую присвоение по каждому показателю от 0 до 100 баллов (для дальнейшего умножения на коэффициент значимости показателя).

Комиссией Управления установлено, что порядком оценки заявок участников закупки по показателю «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» предусмотрены следующие положения:

«Величина значимости показателя составляет 50% (КЗ – 0,5). В рамках критерия оценивается опыт по успешно выполненным участником закупки работ сопоставимого характера и объема в полном объеме за последние два года. Все контракты/договоры на выполнение таких работ должны быть исполнены без штрафов, пеней, неустоек за нарушения со стороны участника закупки. Датой исполнения контракта/договора считается дата акта приемки работ/услуг или иного документа, предусмотренного контрактом/договором, подтверждающего приемку работ/услуг по исполнению контракта/договора в полном объеме без замечаний.

Под *работами/услугами сопоставимого характер*а признаются проектно-изыскательские работы и работы по разработке проектной и рабочей документации на **реконструкцию/строительство** автомобильных дорог федерального, межмуниципального, регионального значения.

Для Государственного заказчика лучшим условием исполнения государственного контракта по показателям является наибольшее значение показателя. Оценка заявок по данному показателю выставляется в баллах от 0 до 100. Максимальное значение данного показателя составляет 100 баллов».

В силу статьи 3 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»:

- ***реконструкция автомобильной дороги*** - комплекс работ, при выполнении которых осуществляется изменение параметров автомобильной дороги, ее участков, ведущее к изменению класса и (или) категории автомобильной дороги либо влекущее за собой изменение границы полосы отвода автомобильной дороги;

- ***капитальный ремонт автомобильной дороги*** - комплекс работ по замене и (или) восстановлению конструктивных элементов автомобильной дороги, дорожных сооружений и (или) их частей, выполнение которых осуществляется в пределах установленных допустимых значений и технических характеристик класса и категории автомобильной дороги и при выполнении которых затрагиваются конструктивные и иные характеристики надежности и безопасности автомобильной дороги и не изменяются границы полосы отвода автомобильной дороги;

***- ремонт автомобильной дороги*** - комплекс работ по восстановлению транспортно-эксплуатационных характеристик автомобильной дороги, при выполнении которых не затрагиваются конструктивные и иные характеристики надежности и безопасности автомобильной дороги.

***Строительство автомобильной дороги*** - комплекс технологических, инфраструктурных и управленческих процессов по сооружению автомобильной дороги (Решение Комиссии Таможенного союза от 18.10.2011 № 827 «О принятии технического регламента Таможенного союза «Безопасность автомобильных дорог»).

Учитывая изложенное, все перечисленные понятия являются разными по своей природе; результат строительства, реконструкции, капитального ремонта и ремонта автомобильной дороги совершенно различен.

Комиссия установила, что участником закупки ООО «ЦАН» в составе заявки предоставлена информация, подтверждающая опыт по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема, о следующих исполненных контрактах:

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **№** | **Предмет контракта/договора** | **Сумма контракта/договора** | **Реестровый****номер закупки** |
| 1.  | Проектные и изыскательские работы "Ремонт автомобильной дороги А-331 "Вилюй" Тулун-Братск-Усть-Кут-Мирный-Якутск на участке км 434+130 - км 441+780, Республика Саха (Якутия)"  | 1 500 000,00  | 0316100000618000046  |
| 2.  | Проектные и изыскательские работы "Ремонт автомобильной дороги А-331 "Вилюй" Тулун-Братск-Усть-Кут-Мирный-Якутск на участке км 426+548 - км 434+130, Республика Саха (Якутия)"  | 1 000 000,00  | 0316100000618000051  |
| 3.  | Выполнение работ по разработке проектно-сметной документации объектов: "Ремонт автомобильной дороги ул. Моцарта от ул. Комарова до ул. Чайковского" "Ремонт автомобильной дороги по пер. Невского" "Ремонт автомобильной дороги по ул. Герцена" "Ремонт автомобильной дороги от ул. Сотниковская до ул. Акмолинская" "Ремонт автомобильной дороги по ул. Гвардейская" | 1 777 020,15  | 0302300048718000981  |
| 4  | Выполнение работ по разработке проектно-сметной документации объектов: "Ремонт автомобильной дороги по ул. Родины" "Ремонт автомобильной дороги по ул. Чайковского" "Ремонт автомобильной дороги "Спиртзаводской тракт" от ул. Пищевая до 0-го км" | 1 325 182,00  | 0302300048718000998  |
| 5  | Выполнение работ по разработке проектно-сметной документации объектов: "Ремонт автомобильной дороги по ул. Революции 1905г. от пр. 50-летия Октября до ул. Левченко" "Ремонт автомобильной дороги по ул. Выборгская" | 1 202 564,85  | 0302300048718001003  |
| 6  | Выполнение работ по разработке проектно-сметной документации объектов: "Ремонт автомобильной дороги по ул. Свободы от ул. Советская до ул. Банзарова" "Ремонт автомобильной дороги ул. 40 лет Победы от федеральной трассы до границы Иволгинского района" "Ремонт автомобильной дороги с. Поселье от федеральной трассы Р-258 "Байкал" до ул. Магистральная" "Ремонт автомобильной дороги по ул. Шмидта от ул. Советская до ул. Банзарова" | 2 342 240,00  | 0302300048718001002  |
| 7  | Выполнение проектно-изыскательских работ по объекту:"Капитальный ремонт моста через ключ Дергалах на км 1036+179 автомобильной дороги Р-504 «Колыма» Якутск - Магадан, Республика Саха (Якутия)"  | 2 500 000,00  | 0316100011918000021  |
| 8  | Проектно-изыскательские работы по объекту: "Капитальный ремонт водопропускных труб в г. Нюрба"  | 5 350 000,00  | 0816300013218000053  |
| 9 | Разработка проектной и рабочей документации по объекту: «капитальный ремонт автомобильной дороги ул. Хоринская в с. Хоринск Хоринского района Республики Бурятия».  | 1 432 000,00 | 0302300006318000033 |
| 10 | Разработка проектно-сметной документации на "Ремонт автомобильных дорог местного значения городского округа "Поселок Агинское" (307-ЭА)  | 2 500 000,00 | 0891200000619000355 |
| 11 | Разработка проектной и рабочей документации на капитальный ремонт автомобильной дороги по ул. Бабушкина (нечетная сторона) от ул. Терешковой до ул. Трубачеева»  | 2 018 750,00 | 0102200001619002253 |
| 12 | Выполнение работ по разработке проектной документации на дороги БКД: ремонт автомобильной дороги по ул. Шаляпина от ул. 3-я Транспортная до ул. Моховая, ремонт автомобильной дороги поул. Моховая от ул. Шаляпина до ул. Ботаническая | 1 600 000,00 | 0102200001619001895 |
| 13 | Выполнение работ по комплексному проектированию подъездных автомобильных дорог, сетей электроснабжения для микрорайона в г.Уссурийске, ул.Общественная, ул.Барабашевская, ул.Черепанова, ул.Саперная, ул.Заводская, территория войсковой части, территория садового общества "Образование-4"  | 10 000 000,00 | 0320300031119000060 |
| 14 | Выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации по объекту: "Ремонт автомобильной дороги Улан-Удэ-Романовка-Чита, км 511+400 - км 511+700 в Еравнинском районе Республики Бурятия"  | 774 130,00 | 0102200001619003204 |

По результатам рассмотрения поданных заявок, конкурсная комиссия предоставленный ООО «ЦАН» опыт по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема оценила максимально возможно – 100 баллов.

Проанализировав указанную информацию, а также копии государственных (муниципальных) контрактов, Комиссия приходит к выводу, что участником закупки в составе заявки представлена информация об исполнении работ по разработке проектной и рабочей документации на *капитальный ремонт/ремонт* автомобильных дорог, тогда как в соответствии с порядком оценки конкурсных заявок, критериями и условиями, установленными конкурсной документации, положительно должен оцениваться только опыт по разработке проектной и рабочей документации на *строительство/реконструкцию* автомобильных дорог.

Как уже было установлено, указанные виды работ не являются тождественными; капитальный ремонт и ремонт автомобильной дороги не могут служить работами сопоставимого характера в соответствии с требованиями, установленными Заказчиком.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления приходит к выводу, что в нарушение части 6 статьи 54.7 Закона о контрактной системе конкурсной комиссией Заказчика нарушен порядок оценки заявки участника закупки ООО «ЦАН» по показателю «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема».

Допущенное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

**Решение по делу №049/06/33-130/2020.**

***Установление излишних требований к участникам***

Согласно доводу жалобы, Заказчиком предъявлены избыточные требования к участникам закупки в части наличия у исполнителя и предъявления в составе заявки следующих документов:

1) аттестата аккредитации испытательной лаборатории (центра) – как указывает заявитель, указанный документ подтверждает право исполнителя на проведение работ по контролю технического состояния. Поскольку указанные работы не являются объектом закупки, требование о наличии указанного документа неправомерно;

2) свидетельства о регистрации электролаборатории, выданное Ростехнадзором;

3) действующего заключения либо свидетельства Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии о состоянии измерений в испытательной лаборатории, удостоверяющее наличие испытательной лаборатории, выданного исполнителю.

По мнению заявителя, требование о том, что оборудование для технического обслуживания подлежит периодической поверке и так установлено в аукционной документации, следовательно, ставит под сомнение правомерность установления дополнительного требования о наличии у исполнителя вышеуказанных оспариваемых документов, подтверждающих аккредитацию и регистрацию лабораторий, осуществляющих поверку.

Кроме того, заявитель ссылается на пункт 5.1 ГОСТа Р 57501-2017. «Национальный стандарт Российской Федерации. Техническое обслуживание медицинских изделий. Требования для государственных закупок» (утвержден и введен в действие Приказом Росстандарта от 08.06.2017 № 513-ст) (далее – ГОСТ Р 57501-2017), в соответствии с которым регламентирован перечень разрешительных документов, которые вправе требовать Заказчик при закупке услуг по техническому обслуживанию. Оспариваемые документы в этот перечень не включены, следовательно, Заказчик нарушил действующее законодательство.

На заседании Комиссии представители Заказчика не согласились с указанным доводом по основаниям, изложенным в письменных пояснениях (исх. № 544 от 17.04.2020). В частности, указали, что все требуемые разрешительные документы Заказчиком установлены в соответствии с ГОСТом Р 57501-2017, ГОСТом Р 58451-2019 «Национальный стандарт Российской Федерации. Изделия медицинские. Обслуживание техническое. Основные положения» (утвержден и введен в действие Приказом Росстандарта от 17.07.2019 № 392-ст) (далее - ГОСТ Р 58451-2019), ГОСТом Р 56606-2015 «Национальный стандарт Российской Федерации. Контроль технического состояния и функционирования медицинских изделий. Основные положения» (утвержден и введен в действие Приказом Росстандарта от 05.10.2015 № 1451-ст) (далее - ГОСТ Р 56606-2015).

Так, в соответствии с пунктом 4.3 ГОСТа Р 56606-2015 в процессе осуществления технического обслуживания в обязательном порядке следует проводить контроль технического состояния медицинского изделия с периодичностью не менее одного раза в год. Проверку соответствия значений параметров проводят с применением контрольно-измерительного оборудования, внесенного в реестр средств измерений и прошедшего государственную поверку. Аналогичное требование содержит пункт 5.3 ГОСТа Р 57501-2017 - средства измерений должны быть поверены, а технологическое испытательное оборудование должно быть аттестовано.

Согласно пункту 5.6.2.6 ГОСТа Р 57501-2017 при проведении работ по ГОСТ Р 56606 исполнитель работ по контролю технического состояния должен быть аккредитован в установленном порядке на данный вид деятельности.

Требование о наличии свидетельства о регистрации электролаборатории связно с тем, что регистрация лаборатории является обязательной для включения контрольно-измерительного оборудования в реестр средств измерений и при проведении проверки соответствия изделий требованиям электробезопасности.

Заключение либо свидетельство Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии о состоянии измерений в испытательной лаборатории, удостоверяющее наличие испытательной лаборатории, выданное исполнителю, является подтверждением соответствия контрольно-измерительного оборудования требованиям ГОСТа Р 56606-2015 ГОСТа Р 57501-2017, ГОСТа 58451-2019. Данное свидетельство является способом независимого подтверждения соответствия возможностей лаборатории по выполнению измерений в заявленной (закрепленной) области деятельности.

Также Заказчик указал, что по итогам проведения обслуживания выдается протокол испытания медицинского изделия, который может быть выдан только зарегистрированной соответствующим образом лабораторией.

Рассмотрев заявленные доводы, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к следующему.

Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (часть 1 статьи 8 Закона о контрактной системе).

Согласно части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу пункта 1 части 1, части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. При этом заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований данного Закона.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, или копии этих документов.

Разделом 6 «Требования к участникам закупки» аукционной документации Заказчиком установлено, обязательное наличие у исполнителя следующих собственных актуальных документов:

**«1. Лицензии Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека на техническое обслуживание источников ионизирующего излучения для медицинских целей. Используемые радиационные источники: ускорители заряженных частиц.**

*на основании п. 39 ч. 1 ст.12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 02.04.2012г. № 278 «О лицензировании деятельности в области использования источников ионизирующего излучения (генерирующих) (за исключением случая, если эти источники используются в медицинской деятельности)» , п.5.1. ГОСТа  Р  57501-2017 «Техническое обслуживание медицинских изделий. Требования для государственных закупок»*

**2. Лицензии** **на** **техническое обслуживание медицинской техники**

*на основании Постановления Правительства РФ от 3 июня 2013 г. № 469 «Об утверждении Положения о лицензировании деятельности по производству и техническому обслуживанию (за исключением случая, если техническое обслуживание осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) медицинской техники»).*

**3.** **Аттестат аккредитации испытательной лаборатории (центра), выданный Федеральной службой по аккредитации с областью аккредитации: «Для линейных ускорителей определение показателей для аттестации пучка излучения: поглощенная доза ионизирующего излучения, мощность поглощенной дозы ионизирующего излучения, геометрические размеры светового поля и радиационного поля, симметрия распределения радиационного поля. Измерение показателей радиационной безопасности приборов ионизирующего излучения, помещений, смежных с приборами ионизирующего излучения».**

*на основании Федерального закона  от 26.06.2008. № 102-ФЗ  «Об обеспечении единства измерений» глава 1 статья 1 п.2, п.3 подпункт 18, Глава 3 статья 11 п.6.*

*Федерального закона 412 –ФЗ от 28.12.2013  Об аккредитации в национальной системе аккредитации.*

*в соответствии с ГОСТами 26140-84,23154-78, 24658-81,56316-2014 РМЭК 61217-2013, Методическими указаниями РД 50-693-89 «Государственная система обеспечения единства измерений. Поглощенные дозы фотонного (1-50 МэВ) и электронного (5-50 МэВ) излучений в лучевой терапии. Методы определения»*

**4. Свидетельство о регистрации электролаборатории, выданное Ростехнадзором**

*на основании ГОСТ Р МЭК 62353-2013, ГОСТа Р 56606-2016 Контроль технического состояния и функционирования медицинских изделий. Основные положения, п.5.6.2.6. ГОСТа Р 57501-2017, «Техническое обслуживание медицинских изделий. Требования для государственных закупок», Правил по охране труда при эксплуатации электроустановок, Инструкции о порядке допуска в эксплуатацию электроустановок для производства испытаний и измерений электролабораторий Министерства энергетики РФ от 13 марта 2001 года».*

Техническим заданием аукционной документации дополнительно установлено требование о наличии действующего Заключения либо Свидетельства Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии о состоянии измерений в испытательной лаборатории, удостоверяющее наличие испытательной лаборатории, выданное Исполнителю *(на основании Федерального закона от 26.06.2008 г. № 102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений, МИ 2427-2016. Оценка состояния измерений в испытательных, измерительных лабораториях и лабораториях производственного   и аналитического контроля»).*

Разделом 5 «Требования к содержанию и составу 1 и 2 частей заявки на участие в электронном аукционе» аукционной документации Заказчиком установлено соответствующее требование о предоставлении указанных документов в составе второй части заявки участника.

Согласно пункту 8 ГОСТа Р 58451-2019 контроль технического состояния является обязательным элементом системы технического обслуживания, обеспечивающим документированное представление о состоянии медицинского изделия, включая протокол испытаний медицинского изделия, при необходимости. Контроль технического состояния проводят в соответствии с ГОСТ Р 56606, которым установлено, что исполнитель работ по контролю технического состояния должен быть аккредитован в установленном порядке на данный вид деятельности.

Контроль технического состояния медицинской техники (медицинских изделий) – это проверка соответствия значений параметров и характеристик изделия медицинской техники требованиям нормативной и эксплуатационной документации, выявление изношенных и поврежденных частей (деталей), проверка действия всех защитных устройств и блокировок, наличия и ведения эксплуатационной документации (раздел 2 Письма Минздрава РФ от 27.10.2003 № 293-22/233 «О введении в действие Методических рекомендаций «Техническое обслуживание медицинской техники», пункт 3.2.8 ГОСТ Р 56606-2015).

Проанализировав техническое задание, Комиссией установлено, что в рассматриваемом случае объектом закупки является *техническое обслуживание* радиотерапевтической медицинской системы Elekta Synergy (Elekta Ltd., Соединенное Королевство) заводской номер 154210. Для участников закупки установлены дополнительные требования в соответствии с объектом закупки – наличие лицензии Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека на техническое обслуживание источников ионизирующего излучения для медицинских целей, а также лицензии на техническое обслуживание медицинской техники.

Работы же по контролю технического состояния не являются самостоятельным объектом закупки, следовательно, требование о наличии у исполнителя аттестата аккредитации испытательной лаборатории (центра), выданного Федеральной службой по аккредитации с областью аккредитации: «Для линейных ускорителей определение показателей для аттестации пучка излучения: поглощенная доза ионизирующего излучения, мощность поглощенной дозы ионизирующего излучения, геометрические размеры светового поля и радиационного поля, симметрия распределения радиационного поля. Измерение показателей радиационной безопасности приборов ионизирующего излучения, помещений, смежных с приборами ионизирующего излучения» противоречит статье 8 и пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Также Комиссией установлено, что Заказчиком в аукционной документации установлено требование о том, что исполнитель должен иметь контрольно-измерительное и технологическое испытательное оборудование в номенклатуре и количестве, достаточном для проведения всех видов работ по ТО медицинских изделий (МИ), согласно пункту 5.3 ГОСТу Р 57501-2017. Средства измерений должны быть поверены, а технологическое испытательное оборудование, требующее аттестации, должно быть аттестовано по ГОСТ Р 8.568. Исполнитель должен иметь полный комплект действующей нормативной, технической и эксплуатационной документации, необходимой для проведения обслуживания согласно пункту 5.5 ГОСТу Р 57501-2017.

То есть Заказчиком предусмотрены условия оказания услуг по техническому обслуживанию медицинского изделия поверенными средствами измерениями и аттестованным технологическим испытательным оборудованием.

Учитывая установленные требования, Комиссия приходит к выводу, что дополнительные требования о наличии у исполнителя свидетельства о регистрации электролаборатории, а также заключения либо свидетельства Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии о состоянии измерений в испытательной лаборатории, удостоверяющее наличие испытательной лаборатории, выданное исполнителю, является избыточным.

Представители Заказчика на заседании Комиссии не привели достаточных обоснований для каких целей учреждению необходимо наличие у исполнителя соответствующих лабораторий и разрешительных документов.

Кроме того, Заказчиком в проекте контракта не предусмотрена возможность исполнения обязательств по контракту третьими лицами, что в силу статьи 780 Гражданского кодекса Российской Федерации означает выполнение всего комплекса услуг, установленных техническим заданием, лично исполнителем.

Учитывая все изложенные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу, что подобное установление требований к участникам закупки и исполнению обязательств по контракту лично исполнителем без права привлечения третьих лиц в данном случае приводит к существенному ограничению числа участников закупки.

Данный факт подтверждается анализом вторых частей заявок, поданных на участие в электронном аукционе.

Так, участником № 2 – ООО «АТОМСЕРВИС» в составе заявке предоставлены следующие документы, в подтверждение соответствия участника закупки оспариваемым требованиям:

- аттестат аккредитации № РОСС RU.0001.10МБ33 от 03.02.2016, выданный Федеральной службой по аккредитации **обществу с ограниченной ответственностью «СИБМЕР»;**

- Свидетельство № 31-86-2017 от 27.10.2017 о регистрации электролаборатории, выданное Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору **обществу с ограниченной ответственностью «СИБМЕР»**;

- договор № 54-77/19 от 05.06.2019 о техническом сотрудничестве, заключенный между ООО «АТОМСЕРВИС» и **ООО «СИБМЕР»**.

Участником № 3 – ООО «Радиационная техника» в составе заявке предоставлены следующие документы, в подтверждение соответствия участника закупки оспариваемым требованиям:

- аттестат аккредитации № РОСС RU.0001.10МБ33 от 03.02.2016, выданный Федеральной службой по аккредитации **обществу с ограниченной ответственностью «СИБМЕР»;**

- Свидетельство № 31-86-2017 от 27.10.2017 о регистрации электролаборатории, выданное Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору **обществу с ограниченной ответственностью «СИБМЕР»**;

- заключение № 0189/2019 от 25.11.2019, выданное Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии о состоянии измерений в поверочно-дозиметрической лаборатории **общества с ограниченной ответственностью «СИБМЕР»;**

- договор № 54-03/18 от 10.12.2018 о техническом сотрудничестве, заключенный между ООО «Радиационная техника» и **ООО «СИБМЕР»**.

Участником № 4 является **ООО «СИБМЕР»**, в составе заявке предоставлены соответственно аналогичные документы.

Таким образом, только единственный участник закупки предоставил полный перечень требуемых документов. Иные участники закупки - ООО «АТОМСЕРВИС» и ООО «Радиационная техника» предоставили разрешительные документы, выданные ООО «СИБМЕР», и договоры о техническом сотрудничестве с данным обществом. Следовательно, иные участники закупки не соответствуют установленным требованиям. При этом, иные разрешительные документы, требуемые Заказчиком, которые не являются предметом спора и относятся к техническому обслуживанию медицинской техники, указанными участниками предоставлены.

Фактически установление дополнительных требований о наличии разрешительных документов для оказания узкоспециализированных услуг, которые не являются самостоятельным объектом закупки и могут быть выполнены участником закупки посредством привлечения в ходе исполнения контракта иных лиц, обладающих соответствующими разрешениями, в совокупности с условием о личном оказании услуг, лишают возможности принять участие в закупке потенциальных участников закупки, которые обладают лицензиями на оказание услуг по техническому обслуживанию медицинской техники, то есть по основному объекту закупки.

Установление требования к исполнителю о наличии оспариваемых разрешительных документов не может обеспечивать в данном случае улучшение качества и своевременность оказания услуг, как на то указывает Заказчик.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком допущено нарушение пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Выводы Комиссии подтверждаются Определением Верховного Суда Российской Федерации № 304-ЭС19-11371 от 23.07.2019 по делу А75-10660/2018.

**Решение по делу №049/06/33-111/2020.**

***Установление требований к полезной модели***

Как указывает Заявитель, Заказчик некорректно определил описание объекта закупки в части описания упаковки поставляемого товара.

В соответствии с условиями аукционной документации объектом закупки является поставка битума нефтяного дорожного вязкого марки БНД 100/130, расфасованного в среднетоннажные контейнеры (спецупаковка). Техническим заданием Заказчиком определено условие о поставке в упаковке Кловертейнер.

По мнению ООО «ВСТ», среднетоннажный контейнер «Кловертейнер»/«Сlovertainer» является запатентованным коммерческим названием компании «Greif» и не является системой фасовки битумных материалов. Формулировка «Кловертейнер» вводит потенциальных участников закупки в заблуждение, ограничивая количество участников закупки.

На заседании Комиссии представители Заказчика не согласились с позицией Заявителя, указали, что при описании объекта закупки указали оспариваемое требование к упаковке, поскольку «Кловертейнер» - это тип упаковки, основным материалом которого является особый вид картона. Указанная упаковка по опыту прошлых поставок удобна в использовании, а также Заказчик имеет возможность безвозмездно ее в дальнейшем утилизировать. Кроме того, Заказчик отметил, что по изложенной причине каркас упаковки также допускается металлический.

Так, в ответ на запросы разъяснения положений аукционной документации, поступивших 30.03.2020, 31.03.2020, Заказчик указал, что возможны аналогичные по свойствам среднетоннажные контейнеры (эквивалент), затаренного битумом дорожным, а именно:

- номинальная емкость: 1000 л.,

- длина: 1140 мм, высота: 1140 мм,

- поддон: деревянный (европалет),

- обечайка картон либо металл оцинкованный,

- внутренний слой: антиадгезионное покрытие,

- деревянная упаковка невозможна.

Рассмотрев представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к следующему.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Исходя из толкования норм законодательства о контрактной системе, судебной практики, Заказчик вправе включить в аукционную документацию такие характеристики и требования к товару, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом, заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок. Условия аукционной документации, исключающие определенный круг участников закупки, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.

Однако, Комиссия отмечает, что описание объекта закупки должно быть прозрачным, понятным и не вводить потенциальных участников закупки в заблуждение.

Среднетоннажный контейнер типа «Кловертейнер» является зарегистрированной полезной моделью (регистрационный номер 96848, патентообладатель – ООО «Грайф Ярославль»). На официальном сайте ООО «Грайф Ярославль» greif.ru правообладатель использует наименование Clovertainer со знаком охраны (латинская буква «R» в окружности), что в силу статьи 1485 ГК РФ указывает на то, что применимое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

Вместе с тем, Комиссия, исследовав общедоступные источники информации, соглашается с доводами Заказчика, что указанная формулировка в обиходе стала именем нарицательным и применяется для обозначения типа контейнера.

Таким образом, указание Заказчиком на поставку товара в упаковке «Кловертейнер» может неоднозначно быть воспринято потенциальными участниками закупки.

Оценив пояснения Заказчика о возможности поставки товара, в том числе, и в металлических контейнерах, и ответы на запросы положений аукционной документации, в которых Заказчик допускает поставку битума в аналогичных по свойствам среднетоннажных контейнерах (эквивалент) с указанием характеристик таких контейнеров, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик не в полной мере исполнил требования пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в части неполного описания требований к возможной упаковке товара, учитывая, что для Заказчика упаковка является одним из определяющих условий поставки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

**Решение по делу №049/06/65-69/2020.**

***Не дали разъяснения на положения аукционной документации***

***Описание объекта закупки***

**1.** Согласно доводу, изложенному в жалобе заявителя, заказчиком не размещены в ЕИС разъяснения положений аукционной документации.

На основании части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе, любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

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.

В соответствии с извещением о закупке, дата и время начала предоставления разъяснений положений документации - 20.02.2020 18:00, дата и время окончания предоставления разъяснений - 24.02.2020 0:00.

Как следует из документов, приложенных к жалобе, 21.02.2020 заявителем подан запрос на разъяснения положений аукционной документации.

Согласно сведениям официального сайта ЕИС, заказчиком не размещен запрос участника, а также разъяснения положений аукционной документации.

На заседании комиссии представитель заказчика пояснил, что в личном кабинете электронной площадки не отображался поданный запрос на разъяснения документации, в связи с чем, заказчик не дал соответствующие разъяснения.

При этом, заявителем к жалобе приложены копии запроса разъяснений, а также графическая копия из личного кабинета на электронной торговой площадки о направлении запроса 21.02.2020.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные действия заказчика нарушают часть 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

**2.** Комиссией Магаданского УФАС России также проведена внеплановая проверка закупки, по результатам которой установлено следующее.

Согласно п.1 ч. 1 ст.33 Закона о контрактной системе, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться правилами, в том числе, о том, что 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В техническом задании заказчика указано:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  № п/п | **Наименование объекта закупки** | **Описание объекта закупки с учетом требований статьи 33 Федерального закона** |
| 1 | Полотенце | **Полотенце махровое не менее 38х90 и не более 37х78 см.** Изделие должно соответствовать ГОСТ 11027-14. Требование к материалу изделия: махровое полотно, состав не менее 100 % хлопок, плотность не менее 600±5 г/м², ткань должна быть гладкокрашеная. Разрывная нагрузка полоски ткани размером 50\*200 мм должна быть, Н(кгс), не менее: по основе – 155-157(16-18), по утку – 120-130 (13-14). Прочность закрепления петли должна быть не менее 49,05 сН (50 гс). Высота петли не ниже 4,5-5 мм. Капиллярность материала должна быть – не менее 80 мм за 30 мин. Водопоглощение должно быть– не менее 300% за 10 мин. Ткань фабрично усажена. Полотенце должно быть изготовлено из цельного полотна. Шитье выполнено с применением армированной нити.  Концы всех строчек должны быть закреплены. Цельнокроеное изделие, две короткие стороны подшиваются швом в подгибку с закрытым срезом, ширина 1 и 2 подгибки по 1 см, две другие стороны должны иметь заработанную необрезанную кромку. Частота строчки должна быть 3-4 стежка на 1 см. Цвет ниток, используемых при изготовлении изделия, должен быть в тон основного изделия, концы всех строчек должны быть закреплены. Изделие должно иметь вшитую этикетку с указанием состава, размера и методом ухода за ним. Поставляется в индивидуальной упаковке- герметично запаянный ПВХ пакет. Изделия, кроме вышеописанных параметров, должны соответствовать требованиям ГОСТ 30386-95. |
| 2 | Полотенце | **Полотенце вафельное.** Материал: полотно вафельное отбеленное без рисунка, хлопок 100%, плотность не менее 240 гр/м2. Изделие должно цельнокроеное. Края должны быть обработаны швом в подгибку с закрытым срезом 1 см каждая подгибка.  Не допускается усадка после стирки. Не крахмальное. Разрывная нагрузка полоски ткани размером 50х200 мм должна быть, Н (кгс), не менее: по основе – 340-350 (36-38), по утку – 200-210 (21-22). Белизна отбеленных тканей должна быть более 80%. Капиллярность тканей и штучных изделий должна быть не ниже 100 мм за 30 мин. Массовая доля свободного формальдегида не более 75 мкг/г. Шитье должно быть выполнено с применением армированной нити.  Концы всех строчек должны быть закреплены. Цельнокроеное изделие, две короткие стороны подшиваются швом в подгибку с закрытым срезом, ширина 1 и 2 подгибки по 1 см, две другие стороны имеют заработанную необрезанную кромку. Частота строчки должна быть 3-4 стежка на 1 см. Цвет ниток, используемых при изготовлении изделия, должен быть в тон основного изделия.  Размер: ширина более 48 и менее 51 см, длина более 88 и менее 91 см. Изделие должно быть правильной прямо-угольной формы. Обязательное наличие вшитой этикетки с указанием производителя, размера, состава ткани, рекомендаций по уходу. Поставляется в индивидуальной упаковке - герметично запаянный ПВХ пакет. Изделия, кроме вышеописанных параметров, должны соответствовать требованиям ГОСТ 30084-93. |
| 3 | Комплект постельного белья (1,5) | Простынь: полутороспальная 150х220 см. Ткань-бязь набивная 100% хлопок, не крахмальная, ГОСТ , краска - не ниже норм для групп крашения «прочная», одной расцветки для всей партии поставки. Плотность ткани 146 гр./кв. м. Изделие без надставок (цельная), шов - подгибка с закрытым срезом. Шитье выполнено с применением армированной нити. Пододеяльник: Размер 150х220см. Разрез сбоку, 80 см. Ткань – бязь набивная цельнокроеная 100% хлопок, не крахмальная, ГОСТ, краска - не ниже норм для групп крашения «прочная», одной расцветки для всей партии поставки. Плотность 146 гр./кв. м. Части пододеяльника соединены швом шириной 1,0 – 0,2 см. Шитье выполнено с применением армированной нити. Наволочка: 70х70 , запах 20 см. Ткань – бязь набивная 100% хлопок, не крахмальная, ГОСТ , плотность146 гр./кв. м. Поперечные срезы обработаны швом в подгибку с закрытым срезом, ширина шва 0,5 см. Швы закреплены двумя строчками длиной 1,0 см. Края обработаны с применением «Оверлок» с закрепкой. Шитье выполнено с применением армированной нити. |
| 4 | Простыня (1,5) | Простыня должна быть изготовлена из бязи набивной, 100% хлопок, плотностью не менее 140г/м2, швы обязательно обработаны в подгибку, упакована в пакет. Цвет: по согласованию с заказчиком. Размеры: Ширина 149 см (±2 см); Длина 214 см (±2 см) |
| 5 | Наволочка | Наволочка должна быть изготовлена из бязи набивной, 100% хлопок, плотность не менее 140г/м2, клапан не менее 20см, швы обязательно обработаны в подгибку. Цвет по согласованию с заказчиком. РазмерДлина 69 см (±2 см); Ширина 69 см (±2 см) |
| 6 | **Одеяло (1,5)** | Размер:  142х205 (1,5 спальное). Ткань:  Сатин гл. Плотность ткани:  50-75 г/м. Расцветки:  Ассортимент расцветок полиэстера. Наполнитель:  Экофайбер. Кант:  Обычный (белый или цветной). |

Установлено, что в пункте 1 технического задания указаны противоречивые характеристики полотенца махрового: **не менее 38х90 и не более 37х78 см.**

Кроме того, пункты технического задания № 1 (полотенце махровое), № 6 (одеяло 1,5) отсутствуют в Разделе 3 аукционной документации «Описание объекта закупки», а также в Обосновании НМЦК.

В первой части заявки единственного участника закупки указаны конкретные показатели по 6 позициям, на основании технического задания. Аукционная комиссия заказчика признала заявку соответствующей требованиям аукционной документации.

На заседании Комиссии, представитель заказчика пояснил, что техническое задание было размещено ошибочно, к поставке необходимо 4 позиции товаров, в соответствии с описанием объекта закупки.

Комиссия Магаданского УФАС России, приходит к выводу, что разночтения в описании объекта закупки и техническом задании заказчика привели к подаче заявки с указанием товаров, не соответствующих фактическим потребностям заказчика.

В действиях заказчика выявлено нарушение п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Вышеуказанное нарушение, допущенное заказчиком, образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

**Решение по делу 049/06/31-68/2020**

***Неправомерное описание объекта закупки.***

Согласно доводу жалобы, в техническом задании заказчик ограничил количество участников аукциона, указав только одну модификацию вертолета Ми-8.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии *сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо* *при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.*

В п. 1 Раздела 10 Приложения № 3 «Техническое задание на оказание услуг» аукционной документации установлено требование о выполнении авиационных работ вертолетом Ми-8.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что необходимость установления указанного требования вызвана тем, что работники авиапожарной службы и летчики-наблюдатели прошли обучение на вертолетах Ми-8 и его модификациях Ми-8АМТ, (МТВ), и допуски даны только на данный тип вертолета.

Указанное обоснование необходимости выполнения работ вертолетом Ми-8 при отсутствии возможности применения эквивалентов включено заказчиком в аукционную документацию.

При этом, представитель заказчика не отрицал тот факт, что нет исключительного требования на оказание авиационных работ именно вертолетом Ми-8, допускаются так же его модификации.

Рассмотрев пояснения сторон Комиссия приходит к следующему.

Согласно открытым сведениям Федеральной службы по интеллектуальной собственности, АО «Московский вертолетный завод им. М.Л. Миля» является разработчиком вертолетов с товарным знаком «Ми» в различных модификациях (Ми-8, Ми-8Т, Ми-8П, Ми-8МТ, Ми-8МТВ, Ми-8МТВ-1, Ми-8АМТ, Ми-171, Ми-172 и т.д.).

Из Реестра действующих сертификатов летной годности воздушных судов, опубликованного на официальном сайте Федерального агентства воздушного транспорта, следует, что по состоянию на 25.02.2020 из более 600 моделей вертолетов с товарным знаком «Ми», разработанных АО «Московский вертолетный завод им. М.Л. Миля» в эксплуатации в РФ находится только 12 (двенадцать) вертолетов модификации Ми-8.

По своим тактико-техническим характеристикам вертолеты модификации Ми-8, Ми-8АМТ и Ми-8МТВ различаются по количеству пассажиров (десантников), по массе пустого вертолета, по мощности двигателей, по дальности полета.

Как установлено на заседании Комиссии, авиационные работы с участием работников Заказчика могут выполняться не только на вертолетах Ми-8, но и на его модификациях Ми-8АМТ, Ми-8МТВ.

Необходимо учитывать, что согласно сертификату экплуатанта №АР121406, предоставленного единственным участником закупки ООО «Поляр-Авиа» в составе заявки, вертолет Ми-8 у ООО «Поляр-Авиа» отсутствует. В наличии у ООО «Поляр-Авиа» имеются вертолеты Ми-8Т, Ми-8МТВ-1, которые являются модификациями воздушного судна Ми-8. При этом, согласно протоколу №0347200007820000003-4 от 02.03.2020 заявка ООО «Поляр-Авиа» признана аукционной комиссией соответствующей требованиям.

Таким образом, заказчик необоснованно установил в пункте 1 Раздела 10 Приложения №3 «Техническое задание на оказание услуг» требование о выполнении авиационных работ вертолетом только Ми-8, указав это также в наименовании объекта закупки.

Установив требование о выполнении работ вертолетом модификации Ми-8, Заказчик существенным образом ограничил количество участников аукциона, ввел потенциальных участников закупки в заблуждение относительно условий оказания услуг.

Кроме того, заказчик установил противоречивое обоснование необходимости выполнения работ вертолетом модификации Ми-8 в отсутствие эквивалентных вертолетов, указав при этом и иные модификации воздушного судна (Ми-8АМТ, МИ-8МТВ).

Таким образом, заказчиком допущено нарушение п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Выявленное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

**Решение №049/06/31-236/2019**

***Неправомерное описание объекта закупки***

***Неправомерное установление сроков оплаты по контракту***

**1.** Согласно доводу жалобы, в техническом задании указаны товарные знаки без сопровождения словами «или эквивалент».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии *сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо* *при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.*

Согласно п. 1 Части 3 «Техническое задание (краткое изложение условий контракта)» аукционной документации, заказчику требуется к поставке: «Снегоуборщик **на базе МТЗ 82.1** с навесным оборудованием (коммунальный отвал СО 2.5, коммунальная щетка и снегоуборочная машина СУ 2.1 «Истребитель снега»), (год выпуска не ранее 2019 года)».

На заседании комиссии представитель заказчика пояснил, что к поставке необходимо снегоочистители на базе трактора МТЗ 82.1 ввиду того, что машинисты-трактористы, ремонтная группа заказчика обучены и имеют опыт работ и ремонта трактора данного типа. Кроме того, навесное оборудование: коммунальный отвал СО 2,5, коммунальная щетка и снегоуборочная машина СУ 2.1 «Истребитель снега» устанавливается только на базе МТЗ 82.1. В связи с изложенным, для унификации парка дорожной техники, установлено требование к закупке снегоочистителей именно на базе МТЗ 82.1 с указанным навесным оборудованием, зарекомендовавшим себя с положительной стороны.

Комиссия Магаданского УФАС России не признает доводы заказчика, ввиду следующего.

Производителем тракторов МТЗ 82.1 является Республиканское унитарное предприятие «Минский тракторный завод» (далее – РУП «МТЗ»).

Согласно Реестру товарных знаков, знаков обслуживания и наименования мест происхождения товаров Российского агентства по патентам и товарным знакам, 21.07.2004 РУП «МТЗ» **зарегистрирован товарный знак «МТЗ»** (номер регистрации: 272214, дата, до которой продлен срок действия регистрации – 19.12.2022).

В обосновании заявленных доводов, заказчиком представлены общий список техники МБУ г. Магадана «ГЭЛУД», ведомость запасных частей, имеющихся у заказчика, для тракторов на базе МТЗ 82.1 по состоянию на 19.12.2019, паспорта на технику на базе МТЗ.

Согласно представленным документам, у заказчика имеется 6 тракторов КО-707-1 на базе МТЗ-82, при общем объеме 125 единиц техники. Следовательно, довод представителя заказчика о необходимости унификации парка дорожной техники, является необоснованным.

Кроме того, представленная ведомость запасных частей для тракторов на базе МТЗ 82.1, не является надлежащим доказательством необходимости закупки снегоочистителей на базе МТЗ 82.1. Наличие у заказчика запасных частей не является предусмотренным законом основанием установления ограничения участников закупки. Довод заказчика признан необоснованным.

В обоснование довода о наличии опыта работ сотрудников на указанной технике, заказчиком не представлено соответствующих доказательств.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что заказчик неправомерно указал товарный знак в описании объекта закупки. Таким образом, заказчиком допущено нарушение п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Выявленное нарушение образуют признаки состава административного правонарушения.

**3.** Согласно доводу жалобы, заказчик в нарушение Закона о контрактной системе неверно указал в проекте контракта срок оплаты поставленного товара.

В соответствии с ч. 13.1 ст.34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Согласно п.2.9 проекта контракта срок оплаты поставленного товара – окончательный расчет в течение *4 (четырех) месяцев равными ежемесячными платежами в размере ¼ стоимости товара с даты пуска/ввода товара в эксплуатацию.*

На заседании комиссии, представитель заказчика согласился с допущенным нарушением.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком указан срок оплаты поставленного товара в нарушение действующего законодательства. Довод заявителя признан обоснованным. В действиях заказчика допущено нарушение ч. 13.1 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Выявленное нарушение образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

**Решение по делу №049/06/33-228/2019**

***Неправомерное описание объекта закупки***

Согласно доводу жалобы Заказчик при описании объекта закупки установил требования, не обусловленные потребностями граждан, для которых приобретается жилье.

 В разделе «Техническое задание» аукционной документации Заказчиком установлены следующие требования к объекту закупки:

1. Место нахождения квартиры: Магаданская область, город Магадан

2. Квартира должна находиться не в цокольном этаже и не выше 1го этажа жилого дома по ул. Набережная реки Магаданки дом 55 корп. 4

3. Квартира должна соответствовать требованиям, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 28.01.2006 года № 47 «Об утверждении положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции».

4.Квартира не должна содержать недостатков и дефектов, препятствующих ее использованию для проживания, соответствовать требованиям пожарной безопасности, санитарным и техническим правилам и нормам в соответствии со Сводом Правил «СП 54.13330.2011. Свод правил. Здания жилые многоквартирные. Актуализированная редакция СНиП 31-01-2003», иным требованиям жилищного законодательства.

4. Задолженность по оплате за пользование коммунальными услугами, техническое обслуживание и электричество на момент сдачи квартиры муниципальному заказчику должна отсутствовать.

5. Жилое помещение должно быть свободно от прав третьих лиц, не обременено залогом, не должно находиться под арестом, запрещением и в споре не состоять. По адресу нахождения жилого помещения не должно быть зарегистрированных лиц либо проживающих граждан, если таковые имеются, должны быть сняты с регистрационного учета и (или) освободить квартиру до момента сдачи квартиры муниципальному заказчику.

|  |  |
| --- | --- |
| **Показатели** | **Значения  показателей** |
| Рынок жилья: вторичный | Квартира относится к вторичному рынку жилья, расположена в доме 1983 года постройки |
| Количество жилых комнат | двухкомнатная квартира |
| Этаж | не выше 1го этажа |
| Общая площадь жилого помещения (квартиры) (под общей площадью жилого помещения в соответствии с ч. 5 ст. 15 Жилищного кодекса РФ понимается сумма площадей, включая площадь помещений вспомогательного использования, предназначенных для удовлетворения гражданами бытовых и иных нужд, связанных с их проживанием в жилом помещении, за исключением балконов, лоджий, веранд и террас) | Общая площадь 50,5 кв.м. (не более 55 кв.м.) Жилая площадь не менее 30,7 кв.м.Площадь кухни 7.2 кв.м. |
| Начальная (максимальная) цена из расчета стоимости 1 кв.м.= 49431 тыс.руб. | Не более 2496265,50 (два миллиона четыреста девяносто шесть тысяч двести шестьдесят пять рублей) 50 коп. |
| Окна  | Пластиковые без зазоров и трещин, полностью исправные, без каких-либо повреждений |
| Межкомнатные двери  | Межкомнатные двери деревянныев исправном состоянии |
| Входные двери  | Входная дверь металлическая в хорошем состоянии, с исправными запорными механизмами, ключами и фурнитурой |
| Обеспеченность инженерными системами:  | Жилое помещение оборудовано инженерными системами: электроосвещение, горячее и холодное водоснабжение, водоотведение, отопление центральное, вентиляция, канализация. Состояние инженерных систем в соответствии с требованиями Федерального закона от 22.07.2008 года №123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности», Федерального закона от 23.11.2009 года №261-ФЗ от «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», санитарно-эпидемиологическими правилами и нормативами СанПин 2.1.2.2645-10 «Санитарно-эпидемиологические требования к условиям проживания в жилых зданиях и помещениях», утвержденным Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 10.06. 2010 года № 64  |
| Система водоснабжения | Централизованная |
| Трубы   | Трубы в исправном состоянии металлопластиковые, пригодном для эксплуатации, не требующие ремонта или замены |
| Система электроснабжения    | Система электроснабжения в исправном состоянии (подключено), пригодном для эксплуатации, не требующем ремонта или замены.* + поверенного электросчетчика.
	+ внутриквартирной электрической проводки в исправном состоянии, наличие электрических розеток, электрических выключателей
 |
| Система канализации    | Система канализации   централизованная, в исправном состоянии, пригодном для эксплуатации,  не требующая ремонта или замены |
| Система теплоснабжения  | Система теплоснабжения централизованнаярадиаторы должны быть алюминиевыми (предпочтительно) или чугунными в исправном состоянии, пригодном для эксплуатации, не требующие ремонта или замены |
| Полы  | Полы в исправном состоянии, пригодном для эксплуатации, не требующем замены.В коридоре, кухне - линолеум, в ванной комнате-  кафельная плитка или линолеум, туалет – кафельная плитка или линолеум, в комнатах ковровое покрытие или ламинат.  |
| Потолки | Потолок выравнен и (или) загипсован и (или) натяжной – глянцево-белого цвета, в ванной и туалете пластиковые панели. |
| Стены в жилых комнатах, коридорах | Стены в жилых комнатах, коридорах – обои, светлых тонов, предпочтительно оранжевый, бежевый, св.корич.  |
| Стены в кухне | Стены в кухне – обои светлых тонов  |
| Стены в санузле | В ванной комнате – пластиковые панели или кафельная плитка, в туалете – пластиковые панели или кафельная плитка |
| Оснащение кухни   | Кухня оснащена: - раковиной (керамическая или искусственный камень со смесителем в исправном состоянии, пригодном для эксплуатации, не требующем замены.- варочной панелью (предпочтительно), электрической плитой для приготовления пищи в исправном состоянии, в соответствии с требованиями пожарной безопасности |
|  Санузел | Санузел раздельный Унитаз фаянсовый, ванная чугунная со смесителями в исправном состоянии, подключенные к системе водоснабжения и канализации, не требующие ремонта, без сколов и трещин, следов протечек, ржавчины, неисправных механизмов, нарушения целостности.  |
| Требования к жилому помещению   | Квартира расположена в жилом, капитальном, благоустроенном доме. Квартира имеет чистую отделку помещений, находится в состоянии после свежего косметического ремонта и с полной готовностью под заселение. Квартира защищена от проникновения атмосферных осадков, а также бытовых утечек воды, канализационных стоков из смежных квартир.Квартира соответствует санитарно-эпидемиологической безопасности (грибок, плесень отсутствуют).Планировка квартиры соответствует поэтажному плану и экспликации согласно кадастрового учета. |

Таким образом, Заказчиком определен конкретный дом, находящийся по указанному адресу, и конкретный этаж, в котором может находиться приобретаемая квартира. По данному адресу находится восьмиподъездный многоквартирный жилой дом, на каждом этаже каждого подъезда которого находится по одной двухкомнатной квартире. Следовательно, требованиям к адресу, этажу и количеству комнат соответствует всего восемь квартир.

Кроме того, Заказчиком установлен ряд требований, указывающих на конкретный вариант исполнения отделки и наличия конкретного оборудования в закупаемой квартире. Так например, в оснащении кухни требуется раковина керамическая или из искусственного камня. Данные требования Заказчиком в аукционной документации никак не обоснованы.

Согласно письменным пояснениям Заказчика закупка осуществляется в рамках региональной программы по переселению граждан из ветхого и аварийного жилья. Данная квартира закупается для граждан пожилого возраста, чем обосновывается требование к расположению квартиры на первом этаже. Также Заказчик утверждает, что указанные граждане обращались с заявлениями, в которых просили о приобретении для них квартир в определенных районах города Магадана. К пояснениям Заказчика приложено письмо от 05.08.2019, направленное в адрес Заказчика от гражданки С., в котором она просит о предоставлении ей квартиры в районе детского сада № 15.

В силу пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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.

Комиссия Магаданского УФАС России полагает, что установленные аукционной документацией требования нахождения закупаемой квартиры по определенному адресу не имеют достаточных обоснований. Также не обоснованы установленные требования к конкретным вариантам исполнения отделки и наличия конкретного оборудования в закупаемой квартире. Пояснения Заказчика о необходимости установленных им требований не представляются обоснованными.

Таким образом, в действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе. Довод жалобы нашел свое подтверждение.

***Обзор практики ФАС России.***

**Обзор практики ФАС в сфере 44-ФЗ за январь 2020 г.**

1) заказчик не вправе отвечать на запрос о разъяснении документации только формулировкой «в документацию будут внесены изменения», поскольку такие разъяснения ответом на поставленные участником закупки вопросы не являются (решения Московского УФАС от 23, 24 января);

2) аукционная комиссия не вправе отказывать в допуске участнику, не указавшему количество товара в первой части заявки, поскольку количество устанавливается заказчиком в документации, участнику достаточно выразить согласие с условиями поставки, количество не является конкретным показателем товара (решение Санкт-Петербургского УФАС от 24 января);

3) при закупке программно-аппаратного комплекса заказчик вправе не применять описания отдельных товаров из каталога в ЕИС, поскольку объектом закупки выступают не отдельные товары из каталога, а именно программно-аппаратный комплекс, описание которого в каталоге отсутствует (решение Московского УФАС от 24 января);

4) при проведении конкурса на предоставление медицинского персонала заказчик не вправе устанавливать требования к такому персоналу в виде условия о том, что младший медперсонал должен иметь «опрятный и аккуратный внешний вид» (решение Московского УФАС от 24 января).

**Верховный суд безуспешно попытался разобраться в жалобах на этапе заключения госконтрактов**

Компания обжаловала действия заказчика по включению не устраивающих ее условий в проект контракта на этапе его заключения. ФАС заблокировала действия заказчика в ЕИС по заключению контракта на период рассмотрения жалобы, жалоба была признана необоснованной.

Участник счел, что на период рассмотрения жалобы продлеваются сроки направления заказчику проекта контракта с обеспечением.

В итоге, заказчик получил подписанный победителем закупки проект контракта с обеспечением по истечении сроков, предусмотренных 44-ФЗ, и признал компанию уклонившейся от заключения контракта. Теперь жалобу компании на решение заказчика о признании ее уклонившейся УФАС счел безосновательной. Поставщик, потеряв контракт, безуспешно пытался в трех судах доказать незаконность решения заказчика о признании его уклонившимся.

ВС счел, что действия УФАС и судов не могут быть признаны правильными и признал их незаконными, поскольку вместо обеспечения восстановления прав победителя закупки они создают формальные основания для признания победителя уклонившимся от заключения контракта, в то время как в действительности имело место не уклонение, а реализация участником закупки своего законного права на защиту в административном порядке.

**Обзор практики ФАС в сфере 44-ФЗ: февраль 2020**

1) установление в проекте контракта формулировки о том, что общая сумма начисленной неустойки (штрафов, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, не может превышать цену контракта, является нарушением Закона № 44-ФЗ, поскольку в Постановлении Правительства № 1042 слова «начисленной неустойки (штрафов, пени)» заменены словами «начисленных штрафов» (решения Калининградского УФАС, Ставропольского УФАС от 28 февраля; решение Ростовского УФАС от 27 февраля);

2) использование в проекте контракта формулировки «фиксированный штраф» является нарушением Закона № 44-ФЗ (решение Курского УФАС от 28 февраля; решение Мордовского УФАС от 2 марта);

3) отсутствие ПСД в составе документации на выполнение ремонта при наличии только сметы не означает, что заказчик вправе требовать от участника закупки указания в первой части заявки конкретных показателей товаров, заявка должна содержать только согласие (решение Московского областного УФАС от 27 февраля; решение УФАС по Ставропольскому краю, решение Воронежского УФАС от 2 марта);

4) установление срока проведения аукциона без учета требований 44-ФЗ о том, что аукцион с ПСД проводится по истечении 4-х часов после окончания срока подачи заявок означает нарушение требований 44-ФЗ (решение Липецкого УФАС от 26 февраля).

***Как ФАС оценивает требования к первым частям заявок участников при госзакупке работ и услуг***

С 1 января изменились требования к содержанию заявок участников при закупках работ: просить представить конкретные показатели используемого товара теперь нельзя. Однако практика ФАС не всегда единообразна. Разберем позицию контрольного органа на примере закупок уборки и технического обслуживания зданий.

*Закупка услуг по уборке помещений*

В отношение таких закупок практика складывается достаточно единообразно. ФАС признает нарушением требовать конкретные показатели товаров, используемых при оказании услуг.

Так, при закупке услуг по санитарно-гигиеническому обслуживанию здания, помещений и прилегающей территории заказчик установил требования к моющим средствам. По условиям документации участники должны были указать в заявке конкретные показатели. Комиссия отклонила участника из-за недостоверных сведений, однако ФАС признала нарушением и действия комиссии, и требования заказчика. Заказчик должен был потребовать в документации только согласие на оказание услуг и не запрашивать конкретные показатели используемых товаров.

К такому решению ФАС пришла и в случае, когда заявитель обжаловал только положения документации.

***В извещении нельзя использовать фразы-отсылки к документации о госзакупке, не указав пункты***

Заказчик опубликовал извещение и использовал ссылку на документацию в разделе "Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта". В нем вместо конкретной информации использовали формулировку "В соответствии с документацией".

Контрольный орган признал это нарушением, суды поддержали его позицию.

Сведения об обеспечении исполнения контракта должны быть указаны и в извещении, и в документации об электронном аукционе. Основная цель извещения – привлечь заинтересованных участников. В нем должна быть определенная информация для того, чтобы быстро принять решение, участвовать в закупке или нет.

Закон N 44-ФЗ не запрещает устанавливать отсылочные фразы из извещения к условиям документации. Однако должны быть указаны конкретные пункты и разделы документации, в которых содержится нужная информация. В рассматриваемом случае этого сделано не было.

Верховный суд не стал пересматривать дело.

***Документ: Определение ВС РФ от 13.04.2020 N 301-ЭС20-4189***

***Новости***

**Госзакупки получат новые правила общественного обсуждения: обзор изменений с 1 января 2020 г. (Постановление Правительства от 11.12.2019 №1635).**

Правительство утвердило правила обсуждения крупных закупок.

По сравнению с ранее действующими правилами обязательного обсуждения, предусмотренными постановлением № 835, новый регламент обсуждения предусматривает:

1) обязательность такой процедуры, если НМЦК равна или превышает 1 млрд. руб. (сейчас – только в случаях, если НМЦК превышает 1 млрд. руб.);

2) исключение из сферы общественных обсуждений аукционов в сфере стройки, НМЦК которых не превышает 2 млрд. руб.;

3) ограничение перечня конкурентных способов закупки, требующих такого обсуждения, только аукционами и конкурсами;

4) обсуждения будут проводиться только в электронной форме в ЕИС (сейчас возможно проведение очных публичных слушаний) без деления на этапы (сейчас действуют правила, определяющие порядок проведения обсуждения на первом и втором этапе) в срок, начиная с размещения заказчиком в ЕИС плана-графика и не позднее истечения срока отмены заказчиком закупки (сейчас обсуждение завершается за 3 дня до даты, не позднее которой закупка может быть отменена заказчиком);

5) отказ от публикации в ЕИС протоколов общественного обсуждения;

6) срок в 2 рабочих дня для размещения заказчиком в ЕИС ответа на изложенные замечания (сейчас этот срок составляет 2 календарных дня).

**Предновогодний подарок: принят новый пакет поправок в 44-ФЗ.**

В конце декабря на пленарном заседании Госдума единогласно поддержала законопроект о внесении изменений в Закон № 44-ФЗ. Объем проекта почти сопоставим с весенним 71-ФЗ.

Среди наиболее важных изменений, принятых в окончательной редакции:

1) повышение порога проведения запроса котировок с 500 тыс. до 3 млн. руб. с изложением правил проведения запроса котировок в новой редакции – с 1 октября 2020 г.;

2) регулирование порядка проведения закупок у едпоставщика (п. 4, 5 ч. 1 ст. 93) в электронной форме на электронных площадках с использованием каталога ТРУ с увеличением порога таких закупок до 3 млн. руб. – с 1 октября 2020 г.;

3) введение процедуры согласования заключения контракта по итогам несостоявшихся аукциона, конкурса или запроса предложений с ФАС и другими контрольными органами в случае, когда НМЦК будет превышать показатель, который определит правительство – с 1 июля 2020 г.;

4) требование наличия в заявке на участие в аукционе, конкурсе, запросе котировок и запросе предложений страны происхождения товара вне зависимости от установления заказчиком ограничений, запретов, правил допуска в рамках ст. 14 Закона № 44-ФЗ – с 1 января 2020 г.;

5) в отношении контрактов, реализуемых в рамках нацпроектов, устанавливается возможность объединения в один лот работ по разработке ПСД и стройке по отдельным объектам, определенным правительством или губернатором; аналогичные положения предусмотрены в отношении возможности закупки ПСД, стройки и поставки медоборудования, предусмотренного проектной документацией; такие контракты можно будет заключать без соблюдения громоздкой процедуры аудита в рамках постановления № 563 – изменения вступят в силу по истечении 10 дней после дня официального опубликования закона.

**Проект контракта в ЕИС по 44-ФЗ: изменения 2020 года**

С июля по декабрь 2019 было принято много изменений в законодательстве о контрактной системе. Помимо прочего они затронули проект контракта. С начала 2020 года заказчику следует переработать проект контракта по многим разделам. Если он этого не сделает, то может быть наказан проверяющими, либо кто-нибудь из участников подаст жалобу. Рассмотрим основные изменения в формате: что было и как изменилось.

*Обеспечение исполнения контракта*

Исполнение контракта можно обеспечить деньгами либо банковской гарантией. Способ обеспечения менять в ходе исполнения контракта было нельзя. Теперь закон позволяет сменить способ обеспечения контракта и предоставить заказчику новый взамен предыдущего. При замене надо учесть размер выполненных обязательств. Еще у поставщика появилась возможность обеспечивать разные этапы контракта разным видом обеспечения, например, один этап денежными средствами, а остальные банковской гарантией. При этом банковские гарантии на разные этапы контракта могут быть выданы различными банками.

*Обеспечение гарантийных обязательств*

Для заказчика предусмотрели еще одну возможность подстраховки. Это обеспечение гарантийных обязательств по контракту. Ранее устанавливать такое обеспечение было нельзя, оно не применялось. Теперь вы можете устанавливать обеспечение гарантийных обязательств в пределах до 10% НМЦК. Размер устанавливается по усмотрению заказчика. Обеспечение гарантийных обязательств может предоставляться в виде денежных средств либо банковской гарантии. Все требования такие же, как и к обеспечению исполнения контракта. Срок возврата заказчиком обеспечения составляет 30 дней, для СМП 15 дней.

*Обеспечение исполнения для СМП*

Для субъектов малого и среднего предпринимательства облегчили жизнь. Ранее СМП предоставляли обеспечение, как и все остальные. Теперь вместо обеспечения исполнения они могут предоставить три исполненных контракта без штрафов за последние три года. Сумма таких контрактов должна быть равна или больше НМЦК закупки. Если же они предоставляют обеспечение, то заказчик вернет средства в течение 15 дней.

Обратите внимание, что для субъектов малого и среднего предпринимательства теперь размер обеспечения исполнения рассчитывается от цены заключенного контракта, а не от НМЦК, как это было ранее. Если вами не будет учтено данное требование в проекте контракта, вы обяжете победителя прислать сумму больше, чем необходимо. Естественно он будет не доволен, никто не хочет переплачивать, и быстро выявит данный недостаток. Если это выяснится на момент заключения контракта, то сделка может быть сорвана.

*Аванс по контракту*

Если в условиях оплаты заказчик предусматривает авансирование и контрактом предусмотрены этапы, с авансом поступают так. Он предусматривается для каждого этапа исполнения контракта в виде процента от размера цены этапа. Помните о том, что если в ходе закупки был демпинг, то выплата аванса запрещена. Размер обеспечения исполнения всегда равен авансу, который вы установили. Если аванс больше 30%, то и обеспечение увеличивается до размера аванса.

*Штрафы и пени*

С августа 2019 года изменились штрафы и пени в контракте. Поменялся расчет штрафов для СМП. Ранее для СМП вы устанавливали штрафы как для всех. Теперь штрафы за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком своих обязательств при закупке у СМП устанавливаются в размере 1% цены контракта или его этапа, но не менее 1 тыс. руб. и не более 5 тыс. руб.

***Правительство установило дополнительные ограничения на госзакупки иностранных товаров (Постановление Правительства от 30.04.2020 №617)***

Правительство определило новый перечень из 174 видов товаров и определил правила, которые нужно учитывать при их закупках. Изменения вступили в силу с 1 мая, однако они не затрагивают процедуры, начатые до этой даты. Расскажем, когда устанавливать ограничения, как это сделать, какие документы требовать от участников.

*На какие товары ввели ограничения*

В перечне есть продукция, которая требуется практически всем заказчикам. Среди самых распространенных товаров можно назвать:

● блокноты и записные книжки;

● принадлежности канцелярские из пластмассы, а также из бумаги или картона;

● средства моющие и стиральные;

● цемент.

Есть также позиции, которые придется учесть отдельным заказчикам:

● музыкальные инструменты (22 позиции);

● спортивный инвентарь (7 позиций) и спортивное нарезное оружие (за некоторыми исключениями).

*Что учесть заказчику при подготовке извещения и документации*

Ограничения действуют в отношении товаров, которые происходят из стран, не входящих в ЕАЭС.

Не применяйте ограничения, если в отношении иностранных товаров установлен запрет на допуск.

Ограничения нужно устанавливать, как при закупке товаров, так и при закупке работ и услуг, если в ходе их выполнения заказчику будет поставлена продукция из перечня.

Не объединяйте в одну закупку товары, включенные и не включенные в перечень. Запрещено закупать вместе музыкальные инструменты и звуковое оборудование, входящие в различные производственные группы, а также другие отдельные виды промышленных товаров.

Установите условия допуска, если товар включен в перечень Минфина.

*Какие документы должен представить участник*

Участник вправе рассчитывать на неприменение к нему ограничений, если товар:

● включен в реестр российской промышленной продукции;

● имеет сертификат СТ-1.

При подаче заявки участник обязан выполнить одно из условий:

● предоставить информацию о включении товара в реестр российской промышленной продукции и согласится с условием о предоставлении на этапе исполнения контракта выписки из реестра;

● согласится с условием о предоставлении на этапе исполнения контракта копии сертификата СТ-1.

***Документ: Постановление Правительства РФ от 30.04.2020 N 617***

***С 1 мая в госзакупках действует новая система запретов в отношении иностранных товаров (Постановление Правительства РФ от 30.04.2020 N 616)***

Заказчикам теперь проще разобраться, как и в каких случаях применять запреты. Список запрещенных товаров во многом дублирует перечни из нескольких старых актов, но есть и новшества. Расскажем подробнее о нововведениях.

Материал подготовлен с использованием правовых актов по состоянию на 01.05.2020.

*Какие товары попали под запрет*

Как и ранее, запреты не касаются товаров из ЕАЭС, работ или услуг исполнителей из стран этого союза.

Запреты распространяются также на продукцию, поставляемую при выполнении работ или услуг, и товары, передаваемые в аренду или лизинг.

Важно: объединять в одну закупку товары из перечня и товары, не включенные в него, допустимо, только если они приобретаются в рамках гособоронзаказа.

Для "гражданских" закупок установили единый перечень, в который вошли:

● товары легкой промышленности. Список почти такой же, как в утратившем силу постановлении N 791 в части, касавшейся федеральных нужд. Вывели из-под запрета услуги по прокату, а также не относящиеся к частям обуви изделия резиновые по коду 22.19.73;

● продукция мебельной и деревообрабатывающей промышленности. Напомним, запрет, установленный постановлением N 1072, действовал до 1 декабря 2019 года. Теперь его вернули, при этом список не изменился;

● изделия станкоинструментальной промышленности. Раньше запрет применялся только при закупках для нужд обороны и безопасности. Теперь его придется учитывать всем заказчикам. Новый список изделий имеет довольно много отличий от перечня из постановления N 239. Так, в нем появились установки генераторные электрические и вращающиеся преобразователи (код 27.11.3), некоторые виды телекоммуникационной аппаратуры (код 26.51.44);

● продукция машиностроения, в отношении которой ранее был установлен запрет в постановлении N 656. В этом случае также не обошлось без новых позиций, например в список включены краны грузоподъемные стрелкового типа (код 28.22.14.125). Обратите внимание: в отношении автомобилей и колесных транспортных средств (п. п. 73 - 75, 83, 109 - 112 нового перечня) запреты вступят в силу с 1 июля. Однако до 30 июня включительно к этому виду продукции применяется постановление N 656;

● ряд других товаров, в отношении которых ранее были установлены только условия допуска, в частности шины и покрышки (код 21.11.1), бумага и картон (код 17.12).

Отменили запрет на допуск к закупкам спортивного огнестрельного оружия, запчастей и боеприпасов к нему.

При закупках для нужд обороны и безопасности запреты установлены на все иностранные товары, а также работы и услуги, выполняемые иностранными лицами. Постановление № 239 отменено.

***О поправках к Закону N 44-ФЗ и сроках для закупок по Закону N 223-ФЗ.***

Изменения предусматривают снижение нагрузки по обеспечению исполнения контракта, больше возможностей провести малую закупку, единые правила вступления в силу поправок к Закону № 44-ФЗ и другие новшества.

*Больше возможностей провести малую закупку*

Заключить контракт с единственным поставщиком по п. 4 ч. 1 ст. 93 Закона N 44-ФЗ можно на сумму до 600 тыс. руб., а не до 300 тыс. руб. как было ранее. Увеличился и процентный годовой лимит таких закупок: он составил 10% вместо 5% от СГОЗ (п. 5 ст. 2 закона). В денежном выражении лимит остается прежним - 50 млн руб.

*Будут в меньшем размере обеспечивать обязательства по контракту*

Требование обеспечения гарантийных обязательств будет правом заказчика, а не обязанностью, как сейчас (пп. "а", "б" п. 6 ст. 2 закона).

Заказчик сможет установить обеспечение исполнения контракта в размере от 0,5% до 30% НМЦК (пп. "в" п. 6 ст. 2 закона). Сейчас допустимый минимум составляет 5% НМЦК.

При казначейском сопровождении расчетов по контракту обеспечение исполнения контракта можно будет и вовсе не устанавливать. Если его все же нужно предусмотреть, его размер должен быть до 10% от НМЦК, а для закупок по п. 1 ч. 1 ст. 30 Закона N 44-ФЗ от цены контракта.

При казначейском сопровождении аванса размер обеспечения исполнения контракта будут считать от НМЦК, уменьшенной на размер аванса, а по закупкам по п. 1 ч. 1 ст. 30 Закона N 44-ФЗ от цены контракта, уменьшенной на размер аванса.

*Больше возможностей изменить контракт в связи с коронавирусом*

В 2020 году изменить существенные условия контракта можно не только в части цены и срока исполнения контракта, но и в части авансирования, если оно было предусмотрено контрактом (п. 7 ст. 2 закона). В отличие от остальных случаев, для такого изменения не нужно решение органа местного самоуправления, правительства РФ или региона.

*Участников закупок будут проверять тщательнее*

Комиссия будет обязана проверять юрлицо на то, привлекалось ли оно к административной ответственности по ст. 19.28 КоАП в течение двух лет до подачи заявки (п. 2 ст. 2 закона). Сейчас это ее право.

*Перенесли на 1 октября часть "летних" новшеств*

Это коснется изменений, которые должны были заработать летом, а именно (п. 2 ст. 3 закона):

● нового порядка проведения электронного запроса котировок;

● начала работы электронных малых закупок. Также доработан порядок их проведения.

*Закрепили единый срок вступления в силу поправок к Закону N 44-ФЗ в зависимости от даты их принятия*

Участники контрактной системы получат гарантированный срок на подготовку к новшествам в тех случаях, когда поправки вносят в части:

● планирования;

● способов закупок, в том числе введения новых;

● контроля, мониторинга и аудита закупок.

Если акт принимают до 1 октября текущего года, он вступает в силу 1 января очередного года. Если после - 1 января года, следующего за очередным (п. 1 ст. 2 закона).

**Часть 2. Доклад «Реформа унитарных предприятий»**

**1.** 27 декабря 2019 принят Федеральный закон № 485-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и Федеральный закон «О защите конкуренции». Начало действия документа - 08.01.2020 (за исключением отдельных положений).

Закон о реформе унитарных предприятий разработан в соответствии с положениями Национального плана развития конкуренции в РФ на 2018 - 2020 годы, утвержденного Указом Президента РФ от 21.12.2017 № 618. Положениями данного документа Правительству Российской Федерации поручено обеспечить до 1 января 2019 г. внесение в Государственную Думу проекта федерального закона, предусматривающего ограничение создания унитарных предприятий на конкурентных рынках. Данное поручение исполнено, законопроект принят.

Указ Президента РФ, определяет основные направления государственной политики по развитию конкуренции. Главными ее принципами являются сокращение доли госсектора, равенство условий и свобод экономической деятельности, направление госинвестиций на развитие конкуренции.

В документе прямо говорится «Определить в качестве основополагающих принципов государственной политики по развитию конкуренции: сокращение доли хозяйствующих субъектов, учреждаемых или контролируемых государством или муниципальными образованиями, в общем количестве хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на товарных рынках».

Основные положения Закона о реформе унитарных предприятия сводятся к тому, что с 08.01.2020 года запрещено создавать унитарные предприятия в сферах, которые являются конкурентными. Унитарные предприятия могут быть созданы только в тех сферах и случаях, которые прямо предусмотрены законом о защите конкуренции**.**

**2.**Закон вводит с 08.01.2020 общий запрет на создание унитарных предприятий за исключением определенных законом случаев. Перечень исключений из общего запрета является закрытым. Положения Закона полностью распространяется на вновь создаваемые предприятия.

Законом установлен переходный период до 1 января 2025 года

*Положения переходного периода распространяется на предприятия, созданные до 08.01.2020 года.*

В переходный период, то есть в течение пяти 5 лет должны быть приняты следующие решения:

- унитарные предприятия, осуществляющие деятельность на конкурентных рынках и в целях извлечения прибыли должны быть реорганизованы в АО или ООО;

- унитарные предприятия для решения социальных задач необходимо реорганизовать в учреждения

По окончании переходного периода предусмотрена – ликвидация унитарных предприятий в судебном порядке, если они не входят в перечень исключений и осуществляют деятельность на конкурентных рынках.

**3.**Как уже было отмечено, Закон № 485-ФЗ устанавливает исключительные случаи создания унитарных предприятий. В этих целях Закон о защите конкуренции дополнен новой главой антимонопольные требования к созданию унитарных предприятий и осуществлению их деятельности, в частности статьей 35.1.

В соответствии с нововведениями, не допускается создание, в том числе путем реорганизации, унитарных предприятий или изменение видов их деятельности, за исключением случаев:

1. предусмотренных федеральными законами, актами Президента РФ или Правительства РФ, здесь идет речь о прямо предусмотренных указанными актами случаях.
2. обеспечения деятельности федеральных органов исполнительной власти, для нужд обороны и безопасности (в законе указан полный и закрытый перечень фоив) это в частности … и др.;

3)осуществления деятельности в сферах естественных монополий;

1. обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях;
2. осуществления деятельности в сфере культуры, искусства, кинематографии и сохранения культурных ценностей;
3. осуществления деятельности за пределами территории РФ;
4. осуществления деятельности в области обращения с радиоактивными отходами, включая захоронение радиоактивных отходов, деятельности по использованию объектов инфраструктуры морского порта, находящихся исключительно в федеральной собственности, присвоения унитарным предприятиям статуса федеральной ядерной организации.

**4.**Необходимо отметить, что Законом №485-ФЗ установлено дополнительное исключение из запрета создания унитарных предприятий, а именно:

- необходимость устранения последствий чрезвычайной ситуации,

-недопущения угрозы нормальной жизнедеятельности населения.

Решение о возможности создания унитарного предприятия или его сохранения для осуществления деятельности, не предусмотренной законом, принимает правительство РФ по мотивированному представлению высшего должностного лица субъекта.

Правительство РФ рассматривает мотивированное представление высшего должностного лица субъекта Российской Федерации и принимает по нему решение в срок, не превышающий двух месяцев.

**5.** В соответствии с изменениями, внесенными в закон о защите конкуренции (часть 2 статьи 351) не допускается деятельность унитарных предприятий на товарных рынках, находящихся в состоянии конкуренции, в случаях, не предусмотренных частью 1 статьи 35.1, если выручка унитарного предприятия от такой деятельности превышает десять процентов совокупной выручки унитарного предприятия за последний календарный год.

Ограничения, по превышению указанной выручки на конкурентных рынках, не применяются к унитарным предприятиям в случаях, указанных в пунктах 1, 2 и 7 части 1 статьи 351 Закона № 135-ФЗ.

Как показывает практика, большая часть унитарных предприятий работают в сферах с развитой конкуренцией - в теплоснабжении, водоснабжении, водоотведении, управлении жилым фондом, дорожное строительство, медицинские и фармацевтические услуги, транспорт, ЖКХ, образование, благоустройство и озеленение, охрана, ритуальные услуги, розничная и оптовая торговля, общественное питание. Наличие таких участников рынка затрудняет рост и развитие малого бизнеса.

**6.** В связи с принятием закона появилась новая сфера антимонопольного контроля, связанная с созданием унитарных предприятий.

В Закон о защите конкуренции внесены изменения в части установления полномочий антимонопольного органа по контролю за созданием унитарных предприятий.

В частности, Закон о защите конкуренции дополнен статьей 352, которой предусмотрено для органов власти и местного самоуправления, уполномоченных на осуществление действий по созданию унитарных предприятий, право направления запроса о выдаче заключения антимонопольного органа о соответствии создания унитарного предприятия либо изменения видов его деятельности антимонопольному законодательству. Закон не обязывает органы власти обращаться в антимонопольный орган, это добровольное обращение для получения согласия.

Срок рассмотрения указанного запроса - тридцать дней с даты поступления такого запроса в антимонопольный орган.

Заключение антимонопольного органа действует в течение одного года со дня выдачи.

**7.**Антимонопольный орган осуществляет мониторинг по соблюдению органами власти установленного запрета на создание унитарных предприятий, в том числе путем реорганизации, унитарных предприятий или изменение видов их деятельности.

В случае установления факта создания унитарного предприятия или изменения видов деятельности такого предприятия с момента вступления Закона № 485-ФЗ в законную силу, т.е. с 08.01.2020, такие действия будут рассмотрены на предмет соответствия антимонопольному законодательству.

Нарушение установленного запрета, является основанием для квалификации действий как нарушение пункта 11 части 1 статьи 15 закона о защите конкуренции, которым дополнен закон.

Таким образом, в случае, если создание унитарного предприятия или изменение видов его деятельности не подпадает под установленные исключения, органам власти и местного самоуправления будет выдано предупреждение о прекращении неправомерных действий.

В случае неисполнения предупреждения в установленный срок, антимонопольный орган возбуждает дело о нарушении антимонопольного законодательства, и в последствие лицо, нарушившее закон, будет привлечено к административной ответственности. В случае исполнения предупреждения лицо освобождается от административного наказания.

Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждается в отношении органа его создавшего, при этом само унитарное предприятие может быть привлечено к рассмотрению дела в качестве заинтересованного лица.

По результатам рассмотрения дела комиссией антимонопольного органа принимается решение, также разрешается вопрос о выдаче предписаний и об обращении в суд.

В предписании антимонопольного органа может быть указано либо о ликвидации унитарного предприятия, либо о принятии мер по прекращению унитарным предприятием деятельности, которая осуществляется с нарушением требований Закона о защите конкуренции, а также о внесении соответствующих изменений в Устав предприятия.

В случае неисполнения предписания антимонопольный орган обращается в суд с иском о ликвидации унитарного предприятия.

**8.** Также антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением запрета на осуществление деятельности унитарного предприятия на конкурентных рынках.

В случае, если будет установлено, что унитарное предприятие осуществляет деятельность на товарном рынке, находящемся в состоянии конкуренции, и выручка унитарного предприятия от такой деятельности превышает десять процентов совокупной выручки унитарного предприятия за последний календарный год, деятельность такого унитарного предприятия подпадает под антимонопольный запрет.

Данное нарушение, является основанием для квалификации указанных действий как нарушение пункта 11 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции. В случае установления признаков нарушения антимонопольный орган выдает предупреждение.

В рассматриваемом случае необходимо установить размер выручки унитарного предприятия от осуществления деятельности на товарных рынках, находящихся в состоянии конкуренции, а также общий размер выручки за последний календарный год.

Необходимо отметить, что рынок считается конкурентным, если на нем действуют два и более хозяйствующих субъектов.

В случае неисполнения предупреждения антимонопольный орган возбуждает дело, унитарное предприятие может быть привлечено в качестве ответчика по признакам нарушения статьи 35.1.

В рассматриваемом случае, а именно в связи с установлением факта осуществления предприятием своей деятельности на конкурентном рынке предписание выдается органу власти или местного самоуправления:

* о ликвидации унитарного предприятия, если такое предприятие, не осуществляет иные виды деятельности, подпадающие под исключения Закона 135- ФЗ;
* о прекращении отдельных видов деятельности, осуществляемых предприятием с нарушением требований Закона № 135-ФЗ на конкурентных рынках, а также о внесении соответствующих изменений в Устав предприятия, в случае осуществления иных видов деятельности не подпадающих по исключения Закона № 135-ФЗ.

**б)унитарному предприятию:**

-о прекращении унитарным предприятием деятельности, которая осуществляется с нарушением требований Закона № 135-ФЗ.

В случае неисполнения предписания антимонопольный орган, обращается в суд с иском о ликвидации унитарного предприятия в судебном порядке. При этом, в случае принятия судом к рассмотрению иска о ликвидации унитарного предприятия до дня вступления в законную силу решения суда совершение любых сделок таким предприятием осуществляется только с согласия его учредителя.

Необходимо отметить, что данные меры антимонопольного реагирования относительно деятельности унитарных предприятий на конкурентных рынках, созданных до 8 января 2020 года, будут применяться только после 1 января 2025 года

**9. Переходный период.**

Как уже говорилось, Законом № 485-ФЗ предусмотрен переходный период реформирования деятельности унитарных предприятий.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия, которые созданы до 08.01.2020 и осуществляют деятельность на конкурентных рынках, за исключением предусмотренных случаев, подлежат ликвидации или реорганизации по решению учредителя **до 1 января 2025 года.**

Унитарное предприятие может быть преобразовано по решению собственника его имущества в государственное или муниципальное учреждение.

Преобразование унитарных предприятий в организации иных организационно-правовых форм осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о приватизации.

В соответствии со статьей 13 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» одними из способов приватизации государственного и муниципального имущества являются:

* преобразование унитарного предприятия в акционерное общество;
* преобразование унитарного предприятия в общество с ограниченной ответственностью.

Таким образом, реорганизованное предприятие может продолжить деятельность:

* в форме учреждения - в случае, если им планируется выполнение социально-значимых функций;
* в форме ООО или АО - в случае, если в качестве основной деятельности им планируется извлечение прибыли на товарных рынках.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия, которые созданы до 08.01.2020 и осуществляют деятельность на конкурентных рынках, в отношении которых учредителем не приняты или не исполнены решения о ликвидации или реорганизации **до 1 января 2025 года**, подлежат ликвидации в судебном порядке по иску антимонопольного органа.