



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области

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

штамп
регистрации

№ _____

На № _____ от _____

ООО «Строительно-Отделочная Фирма «БаРо»
(далее – Заявитель)

ул. Тургенева, д. 68, г. Нальчик,
Кабардино-Балкарская Республика, 360004
Email: soft_baro@mail.ru

ГБУ РО «Городская больница №2» в г. Шахты
(далее – Заказчик)

пер. Острикова, зд. 5А, г. Шахты,
Ростовская область, 346510
Email: muzgb2@mail.ru

ООО «РТС-тендер»

(далее – Оператор электронной площадки)
Email: ko@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения дела
№061/06/42-4435/2023

12.12.2023

г. Ростов-на-Дону

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

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

М.А. Благодарев,
С.А. Евстратова,
А.А. Вертий,

рассмотрев дело №061/06/42-4435/2023 по жалобе Заявителя о нарушении Заказчиком при проведении электронного аукциона №0358300436823000031 «Закупка изделий медицинского назначения (шприцы)» (далее – аукцион) норм Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), путем использования системы видеоконференц-связи (ВКС) при участии представителя Заявителя – Умарова А.В. (доверенность от 16.12.2022 №01/22), представителя Заказчика — Логиновой О.А. (доверенность от 11.12.2023),

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия ГБУ РО «Городская больница №2» в г. Шахты при разработке извещения к электронному аукциону.

Заказчик в возражениях на жалобу:

- отрицал нарушения Закона в действиях Заказчика;
- указал причины формирования спорных положений описания объекта закупки;
- представил пояснения по доводу жалобы.

В соответствии с ч.ч.1,3 ст.99 Закона, в ходе рассмотрения дела установлено следующее.



2023-23664

Извещение об осуществлении закупки размещено Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 28.11.2023, согласно которому:

- установлены дата и время окончания подачи заявок – 06.12.2023 09:29 (МСК);
- начальная (максимальная) цена контракта (НМЦК) составила 1 171 819,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 07.12.2023 №ИЭА1, на участие в закупке подана 1 заявки.

Согласно доводу жалобы Заявителя, при описании объекта закупки по поз.3,5,7 Заказчиком применена ненадлежащая позиция каталога товаров, работ, услуг (далее — КТРУ) 32.50.13.110-00004564 «Шприц общего назначения». Так, по мнению Заявителя, описанию объекта закупки соответствует позиция КТРУ 32.50.13.110-00005229 «Шприц для подкожных инъекций с защитой от УФ-излучения».

В соответствии с п.1 ч.2 ст.42 Закона извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Из совокупного толкования п.1,2 ч.1, ч.2 ст.33 Закона следует, что описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в извещении о проведении закупки заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц (при отсутствии доказательств действительной необходимости в установлении таких требований). Описание объекта закупки – это фиксация заказчиком в извещении о закупке качественных и количественных характеристик, признаков товара, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям.

В соответствии с п.5 ч.1 ст.42 Закона, при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее наименование объекта закупки, информация (при наличии), предусмотренная правилами использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установленными в соответствии с частью 6 статьи 23 настоящего Федерального закона, указание (в случае осуществления закупки лекарственных средств) на международные непатентованные наименования лекарственных средств или при отсутствии таких наименований химические, группировочные наименования.

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

Во исполнение ч.6 ст.23 Закона Правительством Российской Федерации принято Постановление от 08.02.2017 №145 «Об утверждении Правил формирования и ведения в единой информационной системе в сфере закупок каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и Правил использования каталога товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Правила).

Пункт 4 Правил закрепляет, что заказчики обязаны применять информацию, включенную в позицию каталога в соответствии с подпунктами «б»-«и» п.10 Правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 №145, с указанной в ней даты начала обязательного применения.

На основании подпункта "д" пункта 10 Правил формирования каталога код вида медицинского изделия указывается в справочной информации, включенной в позицию каталога, которая не образует описания объекта закупки в понимании статьи 33 Закона и не включена в перечень информации, подлежащей в соответствии с пунктом 4 Правил использования каталога обязательному использованию заказчиком при осуществлении закупки.

При этом заказчик обязан при планировании закупки и ее осуществлении использовать информацию, включенную в соответствующую позицию, в том числе указывать согласно такой позиции следующую информацию:

а) наименование товара, работы, услуги;

б) единицы измерения количества товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги (при наличии);

в) описание товара, работы, услуги (при наличии такого описания в позиции).

Отклоняя довод Заявителя, Комиссия Ростовского УФАС России исходит из следующего.

Заказчик при описании объекта закупки применил позицию КТРУ 32.50.13.110-00004572 «Шприц общего назначения», согласно справочному описанию которой: *«Стерильное изделие, состоящее из калиброванного цилиндра с поршнем, предназначенное для введения жидкостей/газов (например, лекарственных средств) в медицинское изделие или тело или извлечения жидкостей/газов их медицинских изделий/тела (т.е., используемое и для введения, и для отсасывания); в комплекте идет неубирающаяся игла, съемная или несъемная (обычно в колпачке для защиты пользователя). Изделие может применяться в различных медицинских целях и не предназначено специально только лишь для введения лекарственных средств. Как правило, изготавливается из пластиковых и силиконовых материалов, поршень может обладать противоприлипными свойствами, обеспечивающими возможность его легкого перемещения вручную или при помощи шприцевого насоса. Это изделие для одноразового использования».*

Согласно справочной информации позиции КТРУ 32.50.13.110-00005229 «Шприц для подкожных инъекций с защитой от УФ-излучения», указываемой Заявителем:

«Стерильный инструмент, который используется для подкожного введения лекарственных препаратов, чувствительных к ультрафиолетовому (УФ) излучению. Он состоит из калиброванного цилиндра, непрозрачного с целью предотвращения прохождения УФ света, и подвижного поршня, который используется для забора жидких лекарственных препаратов и введения сразу же после наполнения. Дистальный конец цилиндра представляет собой коннектор со штекерным разъемом (обычно типа Луер-лок) для присоединения коннектора с гнездовым разъемом иглы для подкожных инъекций или устройства введения. Он обычно изготавливается из пластмассы/силикона; поршень может иметь антиадгезионную функцию, которая обеспечивает плавное движение поршня, либо вручную, либо с помощью шприцевого насоса. Это устройство одноразового использования».

Согласно пояснениям Заказчика, закупаемые шприцы предполагается использовать в различных медицинских целях, в том числе, в поликлиническом отделении для детей, имеющим в своем составе педиатрическое отделение.

Таким образом, шприцы, предназначенные исключительно для подкожного введения, не соответствуют потребности Заказчика.

В силу ч.2 ст.19 Закона, для целей настоящей статьи под требованиями к закупаемым заказчиком товарам, работам, услугам понимаются требования к количеству, потребительским свойствам (в том числе характеристикам качества) и иным характеристикам товаров, работ, услуг, позволяющие обеспечить государственные и муниципальные нужды, но не приводящие к закупкам товаров, работ, услуг, которые имеют избыточные потребительские свойства или являются предметами роскоши в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При этом, антимонопольный орган не наделен полномочиями проверять потребность Заказчика для решения возложенных на него задач. Аналогичная правовая позиция изложена в Постановлении Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 10.02.2021 №Ф08-12521/2020 по делу №А53-13738/2020.

Комиссия Ростовского УФАС России отмечает, что из анализа ч.4 ст.106 Закона следует, что именно на Заявителя жалобы возложена обязанность по доказыванию обоснованности доводов жалобы с предоставлением соответствующих документов.

Заявитель не представил доказательства, однозначно свидетельствующие о неправомерном применении Заказчиком позиции КТРУ, которой он руководствовался при описании объекта закупки и формировании извещения, ограничении потенциального круга участников закупки и лишении Заявителя возможности подать заявку на участие в аукционе.

Использованная при описании объекта закупки позиция КТРУ 32.50.13.110-00004572 описывает шприцы общего назначения, в связи с чем при описании объекта закупки и использовании указанной позиции КТРУ в действиях Заказчика отсутствуют нарушения ст.23 и 33 Закона.

Довод жалобы — необоснованный.

В рамках проведения в соответствии с ч.15 ст.99 Закона внеплановой проверки Комиссией Ростовского УФАС России установлено следующее.

Согласно п.5 Правил использования каталога, Заказчик вправе указать в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке дополнительную информацию, а также дополнительные потребительские свойства, в том числе функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, работы, услуги в соответствии с положениями ст. 33 Закона, которые не предусмотрены в позиции каталога.

Вместе с тем, п.6 Правил использования каталога закрепляет, что в случае предоставления дополнительной информации, предусмотренной п.5 Правил, заказчик обязан включить в описание товара, работы, услуги обоснование необходимости использования такой информации (при наличии описания товара, работы, услуги в позиции каталога).

Согласно извещению, закупке подлежат товары, в том числе, включенные в КТРУ например, «Шприц инсулиновый/неубираемая игла» КТРУ: 32.50.13.110-03212, «Шприц общего назначения»: код КТРУ 32.50.13.110-00004562 и т. д.

Таким образом, Заказчик, закупая указанные товары, обязан включить требования, установленные в КТРУ, в описание закупки, а также, в случае установления дополнительных характеристик, обосновать объективную необходимость в таких характеристиках.

Согласно описанию объекта закупки, Заказчиком установлены требования к товарам в соответствии с указанными позициями КТРУ, а также включены характеристики, не предусмотренные КТРУ. При этом, обоснование установления каждой из дополнительных характеристик, Заказчиком не приведено.

При таких обстоятельствах, в действиях Заказчика установлено нарушение ч.6 ст.23 Закона.

В соответствии с п.1 ч.2 ст.42 Закона извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 ч.1 ст.33 Закона определено, что заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Заказчиком по поз.1,10,12 описания объекта закупки изложены, в том числе, следующие требования к упаковке товаров «упаковка блистэр», по поз.3,4,8 — «упаковка полибег».

В свою очередь, Комиссия Ростовского УФАС России отмечает следующее.

В соответствии с ч.4 ст.38 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (ФЗ №323) на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном

Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с частью 8 статьи 38 ФЗ №323 в целях государственной регистрации медицинских изделий в порядке, установленном уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, проводятся оценка соответствия в форме технических испытаний, токсикологических исследований, клинических испытаний и экспертиза качества, эффективности и безопасности медицинских изделий, а также испытания в целях утверждения типа средств измерений (в отношении медицинских изделий, относящихся к средствам измерений в сфере государственного регулирования обеспечения единства измерений, перечень которых утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти).

В процессе регистрации медицинского изделия доказываются его качество, эффективность и безопасность. Таким образом факт государственной регистрации медицинского изделия означает его соответствие требованиям качества, эффективности и безопасности в период срока его годности.

Согласно сведениям Государственного реестра медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий, ведение которого предусмотрено статьей 38 ФЗ №323, на территории Российской Федерации зарегистрировано более 500 медицинских шприцев различных производителей в различных упаковках, в том числе в упаковках «полибэг» и «блистер».

Следовательно, все медицинские шприцы, зарегистрированные на территории Российской Федерации, являются качественными, эффективными и безопасными вне зависимости от типа их упаковки.

На основании изложенного, взаимозаменяемые медицинские шприцы в упаковке «полибэг» и медицинские шприцы в упаковке «блистер» (либо иной упаковке, обеспечивающей качество, эффективность и безопасность непосредственно медицинского изделия) относятся к одному товарному рынку.

В связи с чем, указание государственными и муниципальными заказчиками на необходимость поставки медицинских шприцев в строго определенной упаковке без возможности поставки медицинских шприцев в эквивалентной упаковке может иметь признаки ограничения конкуренции и приводить к сокращению количества участников закупки.

Изложенная позиция подтверждается Письмом ФАС России от 13.04.2017 №ИА/24716/17.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование о необходимости поставки товаров в строго определенной упаковке без возможности поставки в эквивалентной упаковке, нарушают ч.2 ст.42 Закона.

Пунктом 1 Постановления Правительства РФ от 19.04.2021 №620 «О требованиях к формированию лотов при осуществлении закупок медицинских изделий, являющихся объектом закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление №620) установлено, что при осуществлении закупок медицинских изделий не могут быть предметом одного контракта (одного лота) медицинские изделия различных видов в соответствии с номенклатурной классификацией медицинских изделий по видам, утвержденной Министерством здравоохранения РФ, при условии, что значение начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) превышает:

600 тыс. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку медицинских изделий в предшествующем году, составил менее 50 млн. рублей;

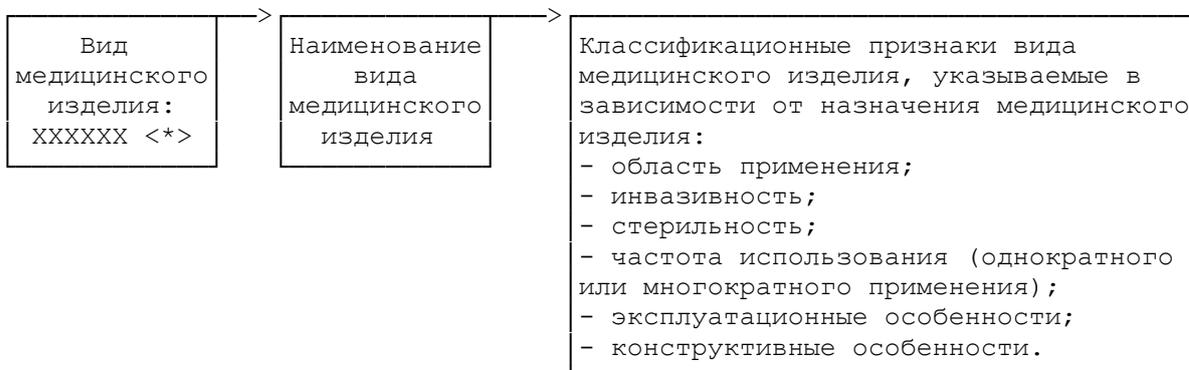
1 млн. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку медицинских изделий в предшествующем году, составил от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

1,5 млн. рублей - для заказчиков, у которых объем денежных средств, направленных на закупку медицинских изделий в предшествующем году, составил более 100 млн. рублей.

Приказом Министерства здравоохранения РФ от 06.06.2012 № 4н утверждена номенклатурная классификация медицинских изделий по видам (далее – Классификация). Классификация содержит числовое обозначение вида медицинского изделия –

идентификационный уникальный номер записи, наименование вида медицинского изделия, описание вида медицинского изделия, содержащее соответствующие классификационные признаки вида медицинского изделия, указываемые в зависимости от назначения медицинского изделия.

Алгоритм формирования, применяемый для ведения номенклатурной классификации медицинских изделий по видам, представлен на схеме:



<*> Фиксируется начальное значение 100000 и для каждой последующей записи значение увеличивается на 10.

Классификация медицинских изделий формируется в электронном виде по группам и подгруппам медицинских изделий, размещается на официальном сайте Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и содержит:

- числовое обозначение вида медицинского изделия – шестизначный идентификационный уникальный номер записи, представленный на сайте в первом столбце таблицы (столбец «Код»);
- наименование вида медицинского изделия (столбец «Наименование»);
- описание вида медицинского изделия (столбец «Описание»).

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу, что вид изделия обозначается шестизначным числом, следовательно, медицинские изделия, имеющие различные числовые обозначения, не могут быть предметом одного лота, при превышении Н(М)ЦК, определенной Постановлением Правительства РФ от 19.04.2021 г. № 620.

Аналогичная позиция выражена в Письмах ФАС России от 20.09.2021 № ПИ/79210/21, от 28.09.2021 № ПИ/81715/21.

Закупаемый товар, согласно извещению, можно представить в следующем виде:

Наименование	Код КТРУ	Код вида изделия, согласно Классификации
Шприц инсулиновый/неубираемая игла	32.50.13.110-03212	212430
Шприц общего назначения	32.50.13.110-00004562-64	349160
Шприц общего назначения	32.50.13.110-00004568	349160
Шприц для подкожных инъекций с защитой от УФ-излучения	32.50.13.110-00005229	163930

Пунктом 2 Постановления № 620 однозначно определено, что указанное в п.1 Постановления №620 требование не распространяется:

-при закупках медицинских изделий, объединенных в один лот (контракт) по контрактам жизненного цикла, заключаемым в случаях, установленных Правительством Российской Федерации;

-при закупках медицинских изделий, объединенных в один лот (контракт) с расходными материалами, которые совместимы с такими медицинскими изделиями;

-при закупках медицинских изделий, по результатам которых заключается контракт со встречными инвестиционными обязательствами в соответствии со статьей 111.4 Федерального

закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу, что п.2 Постановления №620 содержит исчерпывающий перечень условий, при наличии которых возможно несоблюдение требований, установленных данным нормативным актом. В отсутствие каких-либо установленных Правительством Российской Федерации исключений, у Заказчика, равно как и у Комиссии, отсутствуют правовые основания полагать, что такие закупки могут быть проведены без учета требований, установленных Постановлением № 620.

Из совокупности изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком, в нарушение положений Постановления Правительства РФ от 19.04.2021 №620 в один лот закупки включены медицинские изделия различных видов, предусмотренных Классификацией, а также превышено значение начальной (максимальной) цены контракта.

Комиссия признает Заказчика нарушившим ч.2 ст.42 Закона.

Частью 3 ст.14 Закона установлено, что в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг, включая минимальную обязательную долю закупок российских товаров, в том числе товаров, поставляемых при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг (далее - минимальная доля закупок), и перечень таких товаров, для целей осуществления закупок. В случае, если указанными нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации предусмотрены обстоятельства, допускающие исключения из установленных в соответствии с настоящей частью запрета или ограничений, заказчики при наличии указанных обстоятельств размещают в единой информационной системе обоснование невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, если такими актами не установлено иное. В таких нормативных правовых актах устанавливается порядок подготовки обоснования невозможности соблюдения указанных запрета или ограничений, а также требования к его содержанию. Определение страны происхождения указанных товаров осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В силу ч.4 ст.14 Закона, федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Объектом закупки являются товары, включенные в Приказ Минфина России от 04.06.2018 №126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Приказ №126н).

Приказом №126н установлены условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, допускаемых на территорию Российской Федерации для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд, указанных в приложении №1, приложении №2 к настоящему приказу.

На основании изложенного, действия Заказчика в части неприменения национального режима, нарушают ч.3 ст.14 Закона.

Согласно п.16 ч.1 ст.42 Закона при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы,

подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее, в том числе, следующую информацию:

-размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, условия независимой гарантии (если требование обеспечения заявки установлено в соответствии со статьей 44 настоящего Федерального закона), реквизиты счета, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, реквизиты счета для перечисления денежных средств в случае, предусмотренном частью 13 статьи 44 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.4 ст.44 Закона обеспечение заявки на участие в закупке может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или независимой гарантии, предусмотренной статьей 45 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения осуществляется участником закупки самостоятельно.

Вместе с тем, сформированные Заказчиком требования к обеспечению заявки на участие в аукционе (электронное извещение) ограничивают право участников закупки в предоставлении обеспечения заявки в виде независимой гарантии, предусмотренной статьей 45 Закона.

Вышеуказанные действия Заказчика являются нарушением ч.1 ст.42 Закона.

Пунктом 20 части 1 статьи 42 Закона предусмотрено, что при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее следующую информацию:

-информация о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона;

Так, согласно извещению о проведении закупки, Заказчиком установлено следующее:

Предусмотрена возможность одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии со ст. 95
Закона № 44-ФЗ Нет

Вместе с тем, в силу п.7.1 проекта договора расторжение контракта допускается:

- по соглашению сторон; по решению суда;

- в связи с односторонне отказом стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.

Таким образом, Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, установившего противоречивые условия о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта, нарушают требования п.20 ч.1 ст.42 Закона.

В соответствии с ч.5 ст.42 Закона любой участник закупки, зарегистрированный в единой информационной системе, вправе направить с использованием электронной площадки заказчику не более чем три запроса о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного конкурса и электронного аукциона не позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Не позднее одного часа с момента поступления такого запроса оператор электронной площадки направляет его с использованием электронной площадки заказчику. Не позднее двух дней со дня, следующего за днем поступления заказчику запроса о даче разъяснения положений извещения об осуществлении закупки, заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе разъяснение положений извещения об осуществлении закупки с указанием предмета запроса, но без указания участника закупки, от которого поступил такой запрос. Такие разъяснения не должны изменять суть извещения об осуществлении закупки.

Установлено, что 01.12.2023 участником закупки направлен запрос о даче разъяснений положений извещения.

Проанализировав данное Заказчиком разъяснение положений извещения о закупке, Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу о нарушении Заказчиком ч.5 ст.42 Закона, поскольку в нарушение указанной нормы, в ответе на запрос о даче разъяснений отсутствует указание на предмет такого запроса.

В соответствии с ч.2 ст.34 Закона извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать, помимо прочего, проект контракта.

Частью 4 ст.34 Закона установлено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с ч.8 ст.34 Закона 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. Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 №1042 утверждены 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) (далее – Правила).

Согласно п.2 Правил, размер штрафа устанавливается контрактом в соответствии с пунктами 3 - 9 настоящих Правил, за исключением случая, предусмотренного пунктом 13 настоящих Правил, в том числе рассчитывается как процент цены контракта, или в случае, если контрактом предусмотрены этапы исполнения контракта, как процент этапа исполнения контракта (далее - цена контракта (этапа)).

В соответствии с изложенными положениями законодательства, Заказчик обязан включить в проект контракта порядок начисления штрафов в случае ненадлежащего исполнения обязательств по контракта в порядке, определенном Правилами.

В извещении об осуществлении закупки установлено преимущество участникам закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

При этом, проектом договора не установлен размер штрафа, начисляемого за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом (п.4 Правил):

- размер штрафа устанавливается в размере 1 процента цены контракта (этапа), но не более 5 тыс. рублей и не менее 1 тыс. рублей.

Таким образом, установив ненадлежащий порядок начисления штрафов за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту, Заказчик нарушил ч.8 ст.34 Закона.

Согласно ст. 34 Закона:

13. В контракт включаются обязательные условия:

1) о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки, а также о порядке и сроке предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обеспечения гарантийных

обязательств в случае установления в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона требования обеспечения гарантийных обязательств;

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

30. 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 независимую 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 соответствии с ч.13 ст.94 Закона осуществление приемки поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) оформляется с обязательным использованием единой информационной системы (далее — ЕИС) в сфере закупок при исполнении контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, за исключением закрытых электронных процедур, проводимых в случае, предусмотренном пунктом 5 части 11 статьи 24 Закона.

В то же время, в проекте договора отсутствует обязательное условие, предусмотренное ч.13 ст.34 Закона, равно как и обязательство поставщика согласно ч.30 ст.34 Закона. Порядок приемки поставленного товара, определенный Заказчиком в разделе 8 проекта договора (Требование и порядок приемки продукции) не предусматривает оформление такой приемки с использованием ЕИС, что нарушает ч.13 ст.34 Закона.

Согласно п.5 ч.2 ст.42 Закона извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать проект контракта.

В силу ч.16 ст.94 Закона, в случае обмена документами при применении мер ответственности и совершении иных действий в связи с нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта в отношении контракта, заключенного по результатам электронных процедур, закрытых электронных процедур (за исключением закрытых электронных процедур, проводимых федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими функции по выработке и реализации государственной политики в области обороны, в области государственной охраны, государственного управления в области обеспечения безопасности Российской Федерации, в сфере деятельности войск национальной гвардии Российской Федерации, подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, в случае, предусмотренном пунктом 5 части 11 статьи 24 настоящего Федерального закона), такой обмен осуществляется с использованием единой информационной системы путем направления электронных уведомлений. Такие уведомления формируются с использованием единой информационной системы, подписываются усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, поставщика (подрядчика, исполнителя), и размещаются в единой информационной системе без размещения на официальном сайте.

Таким образом, вышеуказанной нормой Закона не предусмотрена возможность обмена документами при применении мер ответственности любыми иными способами помимо формирования уведомлений с помощью единой информационной системы.

Между тем, в нарушение ч.2 ст.42 Закона, проектом контракта не определен порядок взаимодействия сторон при применении мер ответственности и совершении иных действий

в связи с нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта с учетом положений ч.16 ст.94 Закона.

На основании Постановления Правительства РФ от 26.08.2013г. № 728, в соответствии с ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Закона,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строительно-Отделочная Фирма «БаРо» необоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч.3 ст.14, ч.6 ст.23, ч.ч.8,13 ст.34, ч.ч.1,2,5 ст.42 Закона.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений путем отмены сформированных протоколов, аннулировании спорной закупки
4. Рассмотреть вопрос о привлечении виновного должностного лица Заказчика к административной ответственности.

В силу ч.9 ст.106 Закона решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Место для подписи:

Благодарев М. А.

М.А. Благодарев

Члены комиссии:

Место для подписи:

Евстратова С. А.

С.А. Евстратова

Место для подписи:

Вертий А. А.

А.А. Вертий