

## РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-708-2014 о нарушении законодательства о закупках

19.05.2014 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии – начальника отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.

Членов комиссии:

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Соколова Е.А.

специалиста-эксперта отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Лыкова И.Г.,

государственного инспектора отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Напсо Б.Ш.

в присутствии представителей:

от заказчика и уполномоченного органа – <.....>, <.....>

от ООО «СтройСпецБетон» - <.....>, <.....>

от ООО «НПО» «Союз-Телеком» – <.....>

от ООО «Закупки» - уведомленное надлежащим образом представители не прибыли каких либо ходатайств не заявляли;

от ООО «СпецСтройМонтаж» – <.....>

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступили жалобы ООО «СтройСпецБетон» и ООО «НПО» «Союз-Телеком» ООО «Закупки», ООО «СпецСтройМонтаж» на действия заказчика – МКУ культуры «Донское социально-культурное объединение» по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0121300024114000002 Выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции на объекте «Реконструкция районного дома культуры в селе Донское Труновского района Ставропольского края».

По мнению заявителя жалобы, аукционная документация сформирована с нарушением требований Закона о закупках.

В ходе заседания Комиссии представители от заказчика и уполномоченного органа поддержали доводы, указанные в представленных письменных объяснениях, считают, что документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Комиссия, выслушав доводы сторон, проанализировав имеющиеся в деле документы, проведя в соответствии со ст. 99 Закона внеплановую проверку в сфере закупок установила следующее:

На основании постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 года №728, Управление федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Согласно требованиям пункта 2 части 15 Закона о закупках контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку в случае поступления информации о нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона: настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

В статье 6 Закона о закупках установлено, что контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В соответствии с п. 1 и 2 ч. 1 ст. 33. Закона: Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные

знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии;

В соответствии с вышеизложенным заказчик разработал документацию Выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции на объекте «Реконструкция районного дома культуры в селе Донское Труновского района Ставропольского края» и разместил её на официальном сайте в сети интернет для размещения информации о размещении закупок <http://zakupki.gov.ru/>.

Как следует из части 1 статьи - 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).

Положения документации о торгах, информация о закупке, размещенная на официальном сайте в сети Интернет, порядок направления участнику размещения заказа разъяснений положений документации, порядок представления документации, нарушающие нормы Закона о контрактной системе могут быть обжалованы в установленном законом порядке любым лицом.

Положения документации о торгах, информация о закупке, размещенная на официальном сайте в сети Интернет, порядок направления участнику размещения заказа разъяснений положений документации, порядок представления документации, нарушающие нормы Закона о размещении заказов могут быть обжалованы в установленном законом порядке любым лицом.

Учитывая вышеизложенное, воспользовавшись своим правом ООО «СтройСпецБетон» и ООО «НПО» «Союз-Телеком» ООО «Закупки», ООО «СпецСтройМонтаж» обжаловали положения, по формированию и утверждению аукционной документации в Ставропольское УФАС России.

Закон о контрактной системе является специальным законом и подлежит применению к отношениям, связанным с осуществлением закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, исполнение и соблюдение норм которого носит обязательный характер, для всех участников процесса.

По жалобе ООО «СтройСпецБетон»

Как показала проверка и анализ предоставленных документов - условия об ответственности сторон раздела 7 проекта муниципального контракта документации об электронном аукционе №0121300024114000002 не соответствуют требованиям статьи 34 Закона №44-ФЗ и Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063.

В соответствии со ст. 34 Федерального закона №44-ФЗ и Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 №1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» в проекте муниципального контракта должен содержать следующие сведения:

«За ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

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

за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей».

Требование предоставить информацию о всех соисполнителях, субподрядчика является незаконным («пункт контракта 7 4. За непредставление информации о всех соисполнителях, субподрядчиках согласно п. 4.1. настоящего контракта, Заказчик вправе взыскать с Подрядчика пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного Подрядчиком с соисполнителем, субподрядчиком. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства».

Согласно требованиям части 23 статьи 34 Закона о контрактной системе,

требование о предоставлении информации о субподрядчиках устанавливается только в том случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации. В настоящее время такой размер установлен Постановлением Правительства Российской Федерации от 4 сентября 2013 года №775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» в размере 100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд, 1 млрд. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд.

Как следует из аукционной документации начальная (максимальная), цена контракта составляет 55 422336,50 рублей.

Требования к содержанию и составу заявки, установленные заказчиком в разделе 11.2 документации об электронном аукционе, не соответствуют подпункту «а» пункта 3 части 3 статьи 66 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон №44-ФЗ), что является нарушением части 1 статьи 64 Закона №44-ФЗ.

Подпункт «а» «б» пункта 3.5.1 после слов «...указание на товарный знак (его словесное обозначение)...» не содержит слов «(при наличии)» и т.д.

Пункт «Размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению» Информационной карты содержит следующие требования и условия: « В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на Двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, контракт заключается только после предоставления участником с которым заключается контракт обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в настоящей документации, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или информации подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт.

Указанная информация, предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, недостоверной контракт с таким участником не заключается и он признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников аукциона не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола».

Вышеуказанное требование не соответствует требованиям Закона о контрактной системе соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона №44-ФЗ:

«Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов, ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса)».

ч. 2 ст. 37 Федерального закона №44-ФЗ четко установлено, что предоставление информации, подтверждающей добросовестность участника аукциона возможно, только если начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее. Начальная (максимальная) цена контракта закупки №0121300024114000002 - 55 422336,50 рублей.

Так же следует отметить, что проектная документация размещена в формате файлов «DWG», который является платным. На официальном сайте размещен проект Регламента размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на общероссийской официальном сайте, согласно пункту 2.9.2 которого в систему допускается загружать файлы следующих форматов: bmp JPG jpeg gif tif tiff docx doc rtf ttf PDF xls xlsx RAR zip ppt odf. Всязи с чем размещение документации в формате «DWG» не допустимым и нарушающим законодательство.

Жалоба ООО «НПО» «Союз-Телеком» является частично обоснованной, поскольку там содержатся доводы, указанные в предыдущей жалобе за исключением пункта 4 жалобы ООО «НПО» «Союз-Телеком» который не подлежит удовлетворению.

Относительно доводов жалобы ООО «Закупки»

Информационная карта документации содержит раздел «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе, инструкция по ее заполнению», в котором установлены требования к первой и второй частям заявки, однако инструкции как таковой нет.

Остальные доводы заявителя не подлежат удовлетворению.

Относительно доводов ООО «СпецСтройМонтаж».

В информационной карте документации об электронном аукционе «Размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению» указана следующая информация: В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, контракт заключается только после предоставления участником с которым заключается контракт обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в настоящей документации, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт.

Однако начальная максимальная цена контракта электронного аукциона №0121300024114000002 составляет 55 422 336 (Пятьдесят пять миллионов четыреста двадцать две тысячи триста тридцать шесть) рублей 50 копеек. Соответственно информация, указанная в информационной карте не имеет никакого отношения к данной закупке. При этом согласно ч. 1 статьи 37. Антидемпинговые меры при проведении конкурса и аукциона: Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В информационной карте документации об электронном аукционе «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе, инструкция по ее заполнению», указано: первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующую информацию:

Согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе.

Согласие, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение), знак обслуживания,

фирменное наименование, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания, фирменное наименование, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя товара.

Однако данное требование противоречит п. 3 ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, в котором установлено следующее:

3) при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, что является нарушением части 1 статьи 64 Закона №44-ФЗ.

На основании части 2 статьи 437 ГК РФ размещённая заказчиком на официальном сайте в сети Интернет информация о размещаемом заказе является публичной офертой, т.е. предложением, содержащим все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта, из которого усматривается воля лица делающего предложение заключить договор на указанных в нём условиях с любым кто отзовётся.

Вместе с тем документация о закупках, составленная с нарушением требований Закона о контрактной системе, может содержать условия, ограничивающие количество участников закупки, путем установления непредусмотренных Законом требований, как к участнику закупки, так и к составу подаваемой им заявки на участие в аукционе. Установление вышеуказанных требований нарушает права и законные интересы лиц, претендующих на заключение контракта, но не имеющих возможности подать заявку на участие в аукционе с целью заключения такого контракта.

Таким образом, согласно требованиям пункта 2 части 22 статьи 99 Закона о закупках при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, учитывая вышеизложенное, комиссией Ставропольского УФАС России по контролю в сфере закупок в ходе проведения внеплановой проверки, в действиях заказчика, установлено нарушение законодательства о закупках при формировании документации об аукционе.

Комиссия, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «СтройСпецБетон» ООО «СпецСтройМонтаж» на действия заказчика – МКУ культуры «Донское социально-культурное объединение» по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0121300024114000002 Выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции на объекте «Реконструкция районного дома культуры в селе Донское Труновского района Ставропольского края» - обоснованными.

2. Признать жалобы ООО «НПО» «Союз-Телеком» ООО «Закупки» на действия заказчика – МКУ культуры «Донское социально-культурное объединение» по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0121300024114000002 Выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции на объекте «Реконструкция районного дома

культуры в селе Донское Труновского района Ставропольского края» - частично обоснованными.

2. Признать действия государственного заказчика – МКУ культуры «Донское социально-культурное объединение» нарушившим требования Закона о закупках, в связи с чем выдать заказчику, уполномоченному органу обязательное для исполнения предписание.

4. Передать должностному лицу Ставропольского УФАС материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении лиц, допустивших нарушение требований Закона о закупках.

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