

РЕШЕНИЕ

по делу № К-120/16 о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

29.09.2016 г.

г. Майкоп

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС), в присутствии представителя Уполномоченного органа - Администрация муниципального образования «Тахтамукайский район» Бешкок Е.А. (доверенность от 28.09.2016 г.), рассмотрев жалобу ООО «Континент» на действия заказчика - муниципального бюджетного образовательного учреждения дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа Яблоновского городского поселения» Тахтамукайского района при проведении электронного аукциона №0176300007616000040 на право заключения контракта на устройство футбольного поля с искусственным покрытием на площадке, находящейся в районе улиц Ц. Теучежа и Гагарина в пгт. Яблоновский Тахтамукайского района Республики Адыгея, а также, проведя внеплановую проверку документов закупки на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Адыгейское УФАС России) 22.09.2016 года поступила жалоба ООО «Континент» (далее – Заявитель) на содержание документации аукциона, утвержденной заказчиком - муниципальным бюджетным образовательным учреждением дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа Яблоновского городского поселения» Тахтамукайского района (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона №0176300007616000040 на право заключения контракта на устройство футбольного поля с искусственным покрытием на площадке, находящейся в районе улиц Ц. Теучежа и Гагарина в пгт. Яблоновский Тахтамукайского района Республики Адыгея (далее – аукцион).

Представители Заявителя и Заказчика для участия в рассмотрении жалобы не явились, при этом извещены о времени и месте рассмотрения жалобы в установленном порядке (уведомления от 22.09.2016 года направлены почтовой связью, электронной почтой, кроме того, информация о времени и месте

рассмотрения жалобы размещена на официальном сайте для размещения закупок zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт).

Как следует из содержания жалобы Заказчик разместил на официальном сайте документацию о проведении аукциона, содержащую нарушения порядка описания товаров - статьи 33 Закона о закупках (раздел «ТЕХНИЧЕСКИЕ И ФУНКЦИОНАЛЬНЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ ТОВАРОВ, ИСПОЛЬЗУЕМЫХ ПРИ ВЫПОЛНЕНИИ РАБОТ»), не позволяющих Заявителю подать заявку.

1. Заявитель указал, что Заказчик установил требования к химическому составу материалов, из которых должен быть изготовлен товар, используемый при выполнении работ, и требует от участников закупки указать его конкретные показатели:

Заявитель отмечает, что Закон о закупках позволяет указывать в описании объекта закупки только функциональные, технические и качественные характеристики товара, а указание требований к химическому составу товаров и материалов, из которых должен быть изготовлен требуемый товар законом не предусмотрено, при этом требуемые Заказчиком показатели могут быть получены только лабораторным путем, соответственно, заказчик ограничивает доступ к участию в торгах участников закупки, не имеющих в наличии товар на момент подачи заявки, а Закон о закупках не обязывает участников закупки при подаче заявки иметь в наличии требуемый товар.

2. Заявитель также указал, что в нарушение части 4 статьи 65 Закона о закупках 13.09.2016 г. Заказчиком размещены разъяснения аукционной документации без указания предмета запроса, в связи с чем участники закупки не имеют возможности ознакомиться с текстом запроса и получить информацию, которая необходима для правильной подачи заявки и выполнения работ в последующем.

3. Кроме того, в жалобе указано, что согласно части 3 статьи 96 Закона о закупках «Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц», при этом отмечается, что в разделе 13 (срок действия контракта) проекта контракта указано: «13.2. Контракт считается исполненным после исполнения Заказчиком» обязательства по окончательной оплате за выполненные работы по настоящему Контракту, при этом Заказчик не установил срок действия контракта, в связи с чем участники закупки не могут рассчитать на какой период времени им надо будет представлять банковскую гарантию, а срок действия банковской гарантии определяет ее стоимость, которая учитывается участниками закупки при формулировании цены контракта в ходе торгов, в связи с чем не зная сколько необходимо заплатить за банковскую гарантию и какой период времени она должна действовать, участники закупки не могут рассчитать сумму контракта, которую они могут предложить.

Заявитель указал, что указанные нарушения не позволяют ему **правильно составить и подать заявку, принять участие в аукционе**, в связи с чем просит признать Заказчика нарушившим Закон о закупках и выдать предписание о приведении аукционной документации в соответствие с требованиями законодательства.

Рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав объяснения представителя Уполномоченного органа - Администрации

муниципального образования «Тахтамукайский район» (далее – Уполномоченный орган) Комиссия УФАС установила, что Уполномоченным органом 07.09.2016 года на официальном сайте размещены извещение и документация электронного аукциона №0176300007616000040 на право заключения контракта на устройство футбольного поля с искусственным покрытием на площадке, находящейся в районе улиц Ц. Теучежа и Гагарина в пгт. Яблоновский Тахтамукайского района (далее – аукцион).

Начальная (максимальная) цена контракта 8 100 000,0 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

«1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта;

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе».

В соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона о закупках Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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**, в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости), при описании объекта используются, если это возможно, стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающиеся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании... ».

Частью 2 статьи 33 Закона о закупках установлено: «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».

Из вышеуказанных норм закона следует, что Заказчик вправе включить в

документацию аукциона такие характеристики товара и требования к нему, которые отвечают его потребностям, если такие требования не влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Описание товаров, используемых при выполнении работ содержится в технической части документации,

Комиссия УФАС установила, что при описании товаров заказчиком установлены избыточные требования к ним, т.к. указаны показатели, которые могут быть известны по результатам испытаний, а также химический состав материалов, при этом [Закон](#) о закупках не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ для представления подробных сведений о результатах испытаний и химического, компонентного состава таких товаров, в связи с чем установление таких требований к товарам является нарушением п. 1 части 1 статьи 64 (пп. 1 и 2 статьи 33) Закона о закупках и ограничивают возможность участников закупок предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в Аукцион.

В письме ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» указано следующее: «При установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что [Закон](#) о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке».

В связи с изложенным, жалоба в этой части обоснована.

2) Согласно [части 4 статьи 65](#) Закона о закупках, в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе, при этом Заказчиком в нарушение указанной нормы Закона о закупках на Официальном сайте размещены ответы на поступившие запросы о разъяснении документации аукциона, при этом в ответах не отражается текст запроса, т.е. предмет запроса о разъяснениях положений документации об аукционе, что не позволяет сделать вывод о полноте ответа Заказчика на поставленные в запросе вопросы.

Таким образом, жалоба Заявителя в этой части обоснована.

3. В соответствии частью 3 статьи 96 Закона о закупках «Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один

месяц». В разделе 13 Проекта контракта «Срок действия, порядок изменения и расторжения контракта» не указан срок действия контракта, а в 13.2 указано: «Контракт считается исполненным после исполнения заказчиком обязательства по окончательной оплате за выполненные работы по настоящему контракту», при этом срок действия контракта не указан, в связи с чем невозможно определить какой срок действия банковской гарантии необходим, что не соответствует требованиям части 3 статьи 96 Закона о закупках.

В связи с изложенным, доводы жалобы Заявителя обоснованы.

В ходе внеплановой проверки закупки Комиссия УФАС установила:

- в п. 32 Информационной карты «Ограничения участия в определении поставщика» указано – «декларация о принадлежности к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям», что не соответствует требованиям части 1 статьи 64 Закона о закупках, согласно которой должно быть указано, что аукцион проводится для субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций (ч.4 статьи 42 Закона о закупках);
- извещение о проведении аукциона не содержит информации об установлении заказчиком ограничения для участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), т.к. указано, что ограничение «не установлено», при этом в извещении содержится информация, что преимущества предоставляются субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям;
- в извещении не установлены требования к участникам в соответствии пп. 3-5,7,9,10 Закона о закупках, что не соответствует требованиям пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о закупках;
- в п. 34 Информационной карты документации аукциона содержатся требования к содержанию заявки и указано, что в составе второй части заявки должны быть документы, подтверждающие соответствие участников аукциона требованиям, установленным п. 1 части 1 статьи 31 Закона о закупках, при этом не указано какой документ должен представить участник закупки в составе второй части заявки (в пункте 28 Информационной карты указано, что документы для подтверждения соответствия участника закупки требованиям п.1 части 1 статьи 31 Закона о закупках не установлены);
- в документации аукциона содержатся опечатки, допущены некорректные формулировки. Так, в п.46 Информационной карты содержится отсылка на п. 51, которого нет в документации аукциона, в пункте 8.1. проекта контракта содержится некорректная формулировка: **«8.1. Заказчик в соответствии со ст. 749 ГК РФ поручает отделу контроля и исполнения муниципальных закупок в сфере строительства и ремонта администрации МО «Тахтамукайский район» осуществлять контроль и надзор за ходом производства работ»**, при этом согласно указанной нормы ГК РФ: «Заказчик в целях осуществления контроля и надзора за строительством и принятия от его имени решений во взаимоотношениях с подрядчиком **может заключить самостоятельно без согласия подрядчика договор об оказании заказчику услуг такого рода с соответствующим инженером**

(инженерной организацией). В этом случае в договоре строительного подряда определяются функции такого инженера (инженерной организации), связанные с последствиями его действий для подрядчика» и.т.п.

Комиссия УФАС установила, что для участия в аукционе были поданы 4 заявки, которые допущены к участию в аукционе. Представитель Уполномоченного органа в ходе рассмотрения жалобы отметила, что единая комиссия допустила к участию всех участников закупки, несмотря на то, что одни из них указали характеристики товара в соответствии с ГОСТом, а другие - представили в заявках конкретные значения показателей в соответствии с требованиями инструкции по заполнению заявки, поскольку в инструкции по заполнению заявки содержатся положения, которые единая комиссия не смогла однозначно истолковать, например: «При наличии показателей предлагаемых для использования при выполнении работ товаров, сопровождающихся фразой «от», «до», знак «-» (тире) в диапазоне (пример: от 90 до 100, 2000-2800) участник закупок предлагает конкретное значение показателя, равное или в пределах указанного диапазона».

Таким образом, решение единой комиссии по допуску к участию в аукционе всех участников закупки, подавших заявки для участия в аукционе обусловлено содержанием документации аукциона.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КОНТИНЕНТ» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение п.1 части 1 статьи 64, пп.1 и 2 части 1 статьи 33, части 4 статьи 65, части 3 статьи 96 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений Закона о закупках.
4. Передать уполномоченному должностному лицу Адыгейского УФАС России материалы дела №К-120/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по выявленным признакам административного правонарушения.

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