

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-901-2014 о нарушении законодательства о закупках

06.06.2014 года

г. Ставрополь

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

Председателя комиссии – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Тихенького О.А.,

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 Неботовой И.Ю.

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

В присутствии представителей:

от заказчика – <.....>

ООО «ТПГ 26» - <.....>

ООО «ЮгСтройРесурс» - <.....>

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступили жалобы ООО «ТПГ 26» и ООО «ЮгСтройРесурс» на действия заказчика – администрации Александровского сельсовета Александровского района СК по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0121300016214000452 выполнение работ по реконструкции стадиона «Юность» со строительством физкультурно-оздоровительного комплекса в с. Александровском Александровского района Ставропольского края - вторая очередь (строительство плавательного бассейна).

Заявители считают, что действия заказчика в части формирования документации не соответствуют требованиям Закона о Закупках.

06.06.2014 г. Представитель заказчика поддержал доводы, указанные в представленных объяснениях считает, что документация сформирована в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Комиссия, проанализировав имеющиеся в деле документы, выслушав объяснения представителей заказчика, проведя в порядке статьи 99 Закона о закупках

внеплановой проверки аукционной документации, 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.

1. Муниципальным заказчиком согласно требованиями статьи 64 Закона о закупках была разработана документация об электронном аукционе, исходя из имеющейся потребности на выполнение работ по реконструкции стадиона «Юность» со строительством физкультурно-оздоровительного комплекса в с. Александровском Александровского района Ставропольского края - вторая очередь (строительство плавательного бассейна).

Документация была размещена заказчиком в единой информационной системе с внесенными изменениями

Согласно требованиям части 4 статьи 3 участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя;

В соответствии с требованием части 1 статьи 105 Закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Частью 3 статьи 105 Закона о контрактной системе установлено, что Жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым участником закупки, общественным объединением, объединением юридических лиц до окончания установленного срока подачи заявок. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала вскрытия конвертов с заявками и (или) открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе, запросе котировок, запросе предложений, после рассмотрения заявок на участие в аукционе, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в конкурсе, аукционе, запросе котировок или запросе предложений. По истечении указанных в настоящей части сроков обжалование соответствующих действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного

управляющего осуществляется только в судебном порядке.

На основании всего вышеизложенного системный анализ вышеуказанных норм позволяет установить общие и специальные требования для возникновения права подачи лицом жалобы на действия заказчика при проведении им закупки.

Часть 1 статьи 105 Закона о контрактной системе определяет общее правило подачи жалобы, рассмотрению которой предусмотрено главой 6 Закона о контрактной системе – наличие нарушения любыми действиями (бездействием) заказчика прав и законных интересов участника закупки.

Таким образом, положения документации о закупке, информация о размещаемом определении поставщика (исполнителя, подрядчика), 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.

На основании части 2 статьи 437 ГК РФ размещенная 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 закупке, составленная с нарушением требований Закона о контрактной системе, может содержать условия, нарушающая права участников закупки которые претендуют на заключение контракта, путем установления непредусмотренных Законом о контрактной системе 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 закупке с целью заключения такого контракта.

Уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок орган осуществляет контроль за соблюдением законодательства РФ о контрактной системе, в т. ч. для реализации принципа контрактной системы в сфере закупок, содействия развитию и совершенствованию контрактной системы в сфере закупок, предупреждения, выявления нарушений требований законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок и информирования заказчиков, контрольных органов в сфере закупок о выявленных нарушениях.

Учитывая тот факт, нарушения законных прав и интересов участников закупки может осуществляться заказчиком на стадии формирования документации о закупке, принятие и рассмотрение жалоб лиц, чьи права и законные интересы нарушены действиями заказчика, является обязанностью контролирующего органа и преследует цель восстановления публичного порядка.

Таким образом, рассмотрение жалобы лица на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, комиссий не носит характер установления «правоты»

одной из сторон, а преследует цель подтверждения или опровержения информации, содержащейся в жалобе о наличии нарушений положений Закона о контрактной системе.

Воспользовавшись законным правом ООО «ТПГ 26» и ООО «ЮгСтройРесурс» обжаловали действия заказчика в части формирования аукционной документации в контролирующий орган в сфере закупок.

Комиссия Ставропольского УФАС в ходе заседания комиссии по рассмотрению жалоб установила следующее.

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.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что 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 силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация, о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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

Так, в п.21 «Фанера» Приложения №2 «Требования к техническим характеристикам поставляемого товара» документации об аукционе указано:

Фанера строительная должна представлять собой слоистый материал, состоящий из склеенных между собой листов лущеного шпона хвойных или лиственных пород древесины. Для изготовления слоев фанеры должны применять шпон хвойных пород (сосны, лиственницы, ели, пихты или кедра) или лиственных пород древесины (березы, ольхи, клена, ильма, бука, осины, тополя или липы). Фанера должна соответствовать требованиям ГОСТ 3916.1-96.

ГОСТ 3916.1-96 «Фанера общего назначения с наружными слоями из шпона лиственных пород»

Таким образом, Заказчиком установлен выбор материала фанеры: хвойных или лиственных пород, однако указание на соответствие фанеры указанному выше Госту ограничивает выбор фанеры только из лиственных пород древесины.

Так же, «Сорт наружных слоев фанеры требуется I-III или Ix-IIIx», при условии соответствия ГОСТ 3916.1-96 можно выбрать только Сорт наружных слоев фанеры I-III исключая Ix-IIIx и т. д.

В п.21 «Фанера» Приложения №2 «Требования к техническим характеристикам поставляемого товара» документации об аукционе указано:

Фанера по степени обработки нужна НШ или Ш1 или Ш2, где

НШ – нешлифованная

Ш1- шлифованная с одной стороны

Ш2 – шлифованная с двух сторон

т.е. установлен выбор, но требуя «Предельные отклонения по толщине, не более, мм, +1,1 и минус 0,6» Заказчик ограничивает выбор фанеры только по степени НШ, так как для шлифованной фанеры (Ш1, Ш2) предельное отклонение по толщине составляет, мм, +0,5 и минус 0,7, что является более установленным требованием и не дает возможности выбора.

Следует учитывать, что содержание вышеуказанных позиций должно быть ясным, четким, непротиворечивым, исключать возможность неоднозначного их толкования и быть реально исполнимым, неопределенность, противоречивость, неполнота либо неисполнимость положений документации об аукционе, в которых содержатся требования к содержанию и порядку заполнения заявки на участие в аукционе, создает препятствия для потенциальных участников аукциона на стадии допуска к участию в нем.

Второй довод заявителя не нашел своего подтверждения.

По жалобе ООО «ТПГ 26».

Согласно требованиям части 28 Информационной карты аукционной документации установлены требования к содержанию, составу заявки на участие в аукционе и инструкция по ее заполнению.

Так, в пункте 3 настоящего пункта предусмотрено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать декларацию о соответствии участника аукциона требованиям, установленным пп.3-7 пункта 25 части 2 Информационной карты электронного аукциона.

То есть, исходя из требований заказчика, участник закупки не должен декларировать информацию, установленную в части 25 пункте 8 информационной карты (отсутствие конфликта интересов).

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.

Согласно требованиям пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 1 и 2 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) 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.

Пунктом 9 части 1 статьи 31 Закона о закупках определено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки, в том числе:

- отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

Таким образом, заказчику необходимо установить в аукционной документации требование о декларировании участниками закупок требований, в том числе и требованию установленного пунктом 9 части 1 статьи 31 Закона о контрактной

системе.

Так же заказчиком по позиции №20 аукционной документации установлено обозначение несоответствующее ГОСТу 8239-89.

В документации установлено i0, а в ГОСТе 8239-89 установлено iу..

Третий довод заявителя не нашел своего подтверждения.

Так же в аукционной документации заказчик установлено требование, которое не предусмотрено Законом о закупках.

При таких обстоятельствах, при рассмотрении жалоб заявителей на положение аукционной документации в действиях администрации Александровского сельсовета Александровского района СК установлено нарушение требований пункта 2 части 5 статьи 66, пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

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).

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 «ТПГ 26» и ООО «ЮгСтройРесурс» на действия заказчика – администрации Александровского сельсовета Александровского района СК по факту определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков) путем проведения аукциона в электронной форме №0121300016214000452 выполнение работ по реконструкции стадиона «Юность» со строительством физкультурно-оздоровительного комплекса в с. Александровском Александровского района Ставропольского края - вторая очередь (строительство плавательного бассейна) - частично обоснованными.

2. По результатам внеплановой проверки, проведенной в соответствии со статьей 99 Закона №44-ФЗ, признать действия муниципального заказчика – администрации Александровского сельсовета Александровского района, нарушившим пункта 2 части 5 статьи 66, пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в связи, с чем выдать заказчику обязательное для исполнения предписание.

3. Передать должностному лицу материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении лиц,

допустивших нарушение требований Закона о закупках по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

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