

Решение № 04-01/115-2016

по жалобе ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

(закупка № 0190300000216000102)

27 апреля 2016 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...> ,

при участии:

<...>- представитель Уполномоченного органа,

<...> – представитель Заказчика,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (г. Уфа) на действия Заказчика – Муниципальное казенное учреждение «Управление капитального строительства города Лабытнанги» (ИНН: 8902003396) при осуществлении закупки «Выполнение капитального ремонта: Здание: Детский сад "Волшебница", г.Лабытнанги, ул.Студенческая, д.42» (закупка № 0190300000216000102),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения аукционной документации № 0190300000216000102.

Заказчик – МКУ «Управление капитального строительства города Лабытнанги». НМЦ контракта 5 004 411,00 рублей.

По мнению Заявителя пункты 16.3 и 16.4 проекта контракта не соответствуют положениям Закона о контрактной системе, кроме того, в разделе 3 Информационной карты Заказчик установил неправомерное и избыточное требование к участникам, не связанное с предметом контракта:

«6) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма».

Рассмотрев материалы дела, возражения на жалобу, проведя, в соответствии с [п. 1 ч. 15 ст. 99](#) Закона о контрактной системе, внеплановую камеральную проверку

соблюдения требований Закона о контрактной системе при осуществлении вышеуказанной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (часть 1 статьи 24 Федерального закона № 44-ФЗ).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Федерального закона № 44-ФЗ).

На основании части 1 статьи 59 Федерального закона № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 данного закона документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В пункте 1 части 1 статьи 33 указанного закона предусмотрено, что 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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом (часть 3 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ).

Согласно судебной практике, суды приходят к выводу, что заказчик вправе включить в документацию о проведении электронного аукциона такие характеристики товара, работ, услуг, которые отвечают его потребностям. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет электронного аукциона. Федеральным законом № 44-ФЗ не предусмотрены ограничения по включению в документацию электронного аукциона требований, являющихся значимыми для заказчика.

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 (бездействия) 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 (бездействия) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Согласно части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе обязанность представлять документы, подтверждающие обоснованность жалобы, возложена на лицо, подающее жалобу.

Заказчиком - МКУ "Управление капитального строительства города Лабытнанги", через уполномоченный орган - отдел по размещению муниципального заказа Администрации города Лабытнанги осуществлено размещении закупки, способом открытого аукциона в электронной форме на выполнение капитального ремонта объекта: Здание: «Детский сад «Волшебница», г. Лабытнанги, ул. Студенческая, д.42. Извещение № 0190300000216000102 и аукционная документация размещены 05.04.2016 г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

Окончание срока подачи заявок 21.04.2016 г.

По окончании срока подачи подано 8 заявок, на заседании аукционной комиссии по рассмотрению первых частей заявок на участие в аукционе в электронной аукционе 22.04.2016 членами комиссии принято решение о допуске к участию в открытом аукционе и о признании всех участниками открытого аукциона.

В жалобе заявитель указывает, что аукционная документация утверждена с нарушением требований действующего законодательства и 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 № 44-ФЗ).

Из жалобы следует, что пункты 16.3., 16.4 проекта контракта не соответствуют требованиям Закона № 44-ФЗ, а также аукционной документацией необоснованно установлено требование обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

1. Частью 3 ст. 96 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона №44-ФЗ, срок действия которой должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Срок действия контракта определяется календарной датой, с целью получения подрядчиком банковской гарантии, и включает в себя срок выполнения работ и срок оплаты.

Как минимум две причины, по которым банковская гарантия может прекратить свое действие:

- в случае просрочки Подрядчиком срока выполнения работ более чем на один месяц;
- в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств, при этом муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом.

В связи с тем, что обеспечение исполнения контракта должно осуществляться до исполнения Подрядчиком основного обязательства, то Заказчиком в п. 16.4 проекта контракта и предусмотрено положение о том, что в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по Контракту перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение генеральным подрядчиком своих обязательств по Контракту, генеральный подрядчик обязуется в течение 5 (пяти) рабочих дней предоставить муниципальному заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения Подрядчиком обязательств по настоящему Контракту.

2. Пунктом 8 ч. 1 ст. 64 Закона №44-ФЗ установлено, что аукционная документация должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Пунктом 20 Информационной карты аукционной документации установлено:

«Размер обеспечения исполнения контракта - 20% начальной (максимальной) цены контракта.

Сумма обеспечения исполнения контракта 1 000 882 (один миллион восемьсот восемьдесят два) рубля 20 копеек.

В случае представления по результатам проведения электронного аукциона предложения о цене контракта на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта победитель электронного аукциона при подписании контракта обязан представить обеспечение исполнения контракта в размере 1501323,30 руб. или информацию, подтверждающую добросовестность победителя электронного аукциона.

К такой 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 конкурсе или 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 конкурсе или 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 конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)).».

Таким образом, условия аукционной документации не противоречат положениям ст. 37 Закона № 44-ФЗ.

Положения проекта контракта носят юридическую силу только после подписания его сторонами.

Проектом контракта предусмотрено:

«16.2. Обеспечение исполнения обязательств по настоящему контракту предоставляется в размере 1 000 882 (один миллион восемьсот восемьдесят два) рубля 20 копеек, что составляет 20 % от начальной (максимальной) цены контракта.

16.3. Если при проведении аукциона в электронной форме Участником аукциона, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления Участником аукциона обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в п. 16.2.».

Пункт 16.3 применяется с учетом аукционной документации, в случае если Подрядчиком будет выбран способ обеспечения контракта без подтверждения добросовестности.

3. Требования, установленные пунктом 3 информационной карты аукционной документации, полностью не противоречат положениям Закона № 44-ФЗ.

В соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки, в том числе обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Данное требование декларируется участником закупки в случае, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты интеллектуальной деятельности.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемой аукционной документации положений, не соответствующих Закону о контрактной системе.

Руководствуясь [частью 8 статьи 106](#) Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (г. Уфа) на действия Заказчика – Муниципальное казенное учреждение «Управление капитального строительства города Лабытнанги» (ИНН: 8902003396) при осуществлении закупки «Выполнение капитального ремонта: Здание: Детский сад "Волшебница", г.Лабытнанги, ул.Студенческая, д.42» (закупка № 0190300000216000102) необоснованной.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закон о контрактной системе, решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.