Решение и Предписание по жалобе Митрохина Сергея Сергеевича на действия Заказчика - Краевого государственного бюджетного учреждения «Сыпучка при Аппарате Губернатора и Правительства Камчатского края» при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку автомобиля

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении законодательства о размещении заказов

№ 21-06/136-13Ж

30 сентября 2013 года г. Петропавловск - Камчатский

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия, Камчатское УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии – руководителя Камчатского УФАС России Петрова А.В.,

членов Комиссии:

начальника отдела антимонопольного контроля и государственного заказа Парфирьевой С.Н.,

главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и государственного заказа Шихановой Л.Б.,

ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и государственного заказа Иванкова Д.А.,

в присутствии представителей заказчика – Краевого государственного бюджетного учреждения «Сыпучка при Аппарате Губернатора и Правительства Камчатского края» (далее – Заказчик, КГБУ «Сыпучка при Аппарате Губернатора и Правительства Камчатского края») директора Рузина В.Н., Останина А.М. (по доверенности от 30.09.2013),

в отсутствие представителя заявителя Митрохина Сергея Сергеевича (далее – Заявитель, Митрохин С.С.), уведомленного о месте и времени рассмотрения жалобы посредством факсимильной связи и электронной почты,

рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчик при размещении заказа путем открытого аукциона в электронной форме на поставку автомобиля (извещение № 0338200005613000001), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498,

УСТАНОВИЛА:

Заказчик 18.09.2013 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru разместил извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку автомобиля (далее – Аукцион); начальная (максимальная) цена контракта – 1 767 990,00 рублей.

27.09.2013 из ФАС России поступила жалоба Митрохина С.С.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика.
Заказчик в документации об Аукционе установил технические характеристики автомобиля, в частности длина, мм (4900), объем двигателя, см3 (от 2900 до 3200), максимальная мощность, л.с. (от 170 до 185), объем топливного бака, л. (не менее 85), которые подходят к товару одной марки – Mitsubishi Pajero, что ведет к ограничению количества участников размещения данного заказа.

При рассмотрении жалобы представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя.

Заказчик подготовил документацию об Аукционе в соответствии с Законом о размещении заказов. Mitsubishi Pajero производит концерн Mitsubishi. В России нет заводов данного производителя, но машины продаются через неограниченное количество дилеров. Заказчик не сужает рынок, ориентируясь на определенную машину или производителя, так как модель марки – Mitsubishi Pajero может поставить любой поставщик. В технической части документации об Аукционе длина автомобиля, мм 4900-5200 и т.д.

Кроме того, при изучении рынка Заказчик ориентировался на определенную модель Mitsubishi Pajero, наиболее приемлемой по цене.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссия выявила следующие обстоятельства.

1. В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов

документация об аукционе наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями **должна** содержать следующие сведения о товарах соответственно на поставку которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта, в частности: **требования** к качеству, **техническим характеристикам товара,** требования к их безопасности, **требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара**, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ **и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика.** При этом должны быть **указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.**

Согласно извещению о проведении Аукциона предметом контракта является поставка автомобиля. В соответствии с общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг коду ОКПД – 3410010 соответствуют: Автомобили легковые (3410100) - (3410170).

В части 1 документации об Аукционе Заказчиком установлены требования к техническим и функциональным характеристикам (потребительским свойствам), размерам товара, **связанные с определением соответствия поставляемого товара своим потребностям**.

При этом в документации об Аукционе, Заказчик указал максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться, в частности:

- габаритные размеры длина – 4900 – 5200;

- рабочий объем двигателя – 2900 – 3200 см3;

- мощность двигателя – 170-185 л.с.;

- объем топливного бака – не менее 85 л. и т.д.

Таким образом, в документации об Аукционе требования к техническим характеристикам автомобиля сопровождались словами «не менее», а также указаны максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, значения которых не могут изменяться.

Кроме того, предметом данного размещения заказа является **поставка** автомобиля, а не его производство. В связи с этим, участником размещения заказа может выступить любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель (в том числе и не являющийся производителем требуемого к поставке товара), готовые поставить товар, отвечающий требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме и удовлетворяющий

потребности Заказчика.

С учетом вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что Заказчик установил обоснованные своими потребностями технические характеристики товара, указал максимальные и (или) минимальные значения показателей и показатели, значения которых не могут изменяться, и установление данных технических характеристик товара не влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В связи с этим Комиссия признает доводы жалобы необоснованными.

2. На основании пункта 1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 Закона о размещении заказов и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукциона в электронной форме должна содержать согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об открытом аукционе в электронной форме, при условии содержания в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак.

Согласно подпункту «б» пункта 1 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак.

Согласно подпункту 2.1.1 пункта 2.1 части 2 документации об Аукционе первая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать, в частности: «…*указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при его наличии) предлагаемого для поставки товара,* ***сертификат одобрения типа транспортного средства Российской Федерации***».

Таким образом, Заказчик, установив в документации об Аукционе требование к содержанию в первой части заявки сертификата одобрения типа транспортного средства Российской Федерации, нарушил **пункт 1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.**

3. В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 – 3.2, 4.1 – 6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказов.

Согласно подпункту 1 пункта 17.3 части 17 документации об Аукционе срок (периоды) поставки товара – 1 (один) календарный день, следующего за днем заключения договора.

Согласно пункту 3.1 части 3 проекта контракта документации об Аукционе срок поставки товара – в течение 1 (одного) дня, следующего за днем заключения настоящего договора.

Согласно извещению о проведении Аукциона срок поставки товара, выполнения работ, оказания услуг - 1 календарный день с даты заключения договора.

Потенциальные поставщики, находящиеся за пределами г. Петропавловска – Камчатского, физически не смогут поставить автомобиль в течение одного дня после заключения контракта, так как поставка будет осуществляться водным транспортом, что требует значительных временных затрат, либо авиатранспортом, что приведет к значительному удорожанию стоимости поставки автомобиля, что также невыгодно для потенциальных поставщиков.

Правоотношения должны строиться на началах разумности, а обязательства приниматься при условии их реальной выполнимости.

Таким образом, Заказчик, установив в документации об Аукционе требование: срок поставки товара – в течение 1 (одного) дня, следующего за днем заключения договора, ограничил количество участников размещения заказов, чем нарушил **часть 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов**.

4. На основании части 10 статьи 9 Закона о размещении заказов в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя,

подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

В силу части 11 статьи 9 Закона о размещении заказов в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплату неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

В соответствии с частью 1 Указания Банка России от 13.09.2012 № 2873-У «О размере ставки рефинансирования Банка России» в соответствии с решением Совета директоров Банка России (протокол заседания Совета директоров Банка России от 13 сентября 2012 года № 17) начиная с 14 сентября 2012 года ставка рефинансирования Банка России устанавливается в размере 8,25 процента годовых.

Заказчик в пункте 6.1 части 6 проекта контракта документации об Аукционе установил, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему договору, поставщик уплачивает Заказчику неустойку (штраф) в размере 100 % от цены договора.

Установленный договором конкретный размер неустойки (штраф) в размере 100 % от цены договора чрезмерно высок, механизм ее определения не согласуется с положениями части 11 статьи 9 Закона о размещении заказов, так как размер такой неустойки (штрафа) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации **за каждый день просрочки** исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер неустойки (штрафа) в размере 100 % от цены договора, то есть в размере 1 767 990,00 рублей, не соотнесен со ставкой рефинансирования Банка России и по отношению к ней значительно завышен.

Таким образом, Заказчик, установив в проекте контракта документации об Аукционе требование уплаты Заказчику неустойки (штрафа) в размере 100 % от цены договора за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств по договору, нарушил **часть 11 статьи 9 Закона о размещении заказов.**

На основании изложенного и руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи

60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Митрохина С.С. необоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение частей 1, 3 (пункта 1) статьи 41.6, части 11 статьи 9 Закона о размещении заказов.

3. Выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений Закона о размещении заказов.

4. Передать материалы о выявленном нарушении должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для возбуждения административного производства в отношении должностного лица Заказчика.

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