

Решение № 03-10.1/100-2015

о признании жалобы частично обоснованной

13 апреля 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Кусановой Ш.М. – начальника отдела контроля закупок, заместителя председателя Комиссии;

Шевченко А.Н. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Гранд Альянс» (далее - Заявитель, Общество) на действия БУЗОО «Областная клиническая больница» (далее - Заказчик) при осуществлении закупки «Поставка медицинского расходного материала для отделения кардиохирургии» в форме электронного аукциона (извещение № 0352200000815000225) (далее - электронный аукцион),

в присутствии <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. № 3279 от 06.04.2015) на действия Заказчика при осуществлении закупки в форме электронного аукциона.

По мнению Заявителя, в документации об аукционе нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-3378 от 07.07.2015) Заказчиком были представлены материалы электронного аукциона (вх. № 3522 от 10.04.2015).

Из представленных материалов и информации следует, что 20.03.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) Заказчиком были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной)

ценой контракта 4024651,50 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 08.04.2015 поступило две заявки, обоим участникам закупки отказано в допуске к участию в аукционе, аукцион признан несостоявшимся.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. По мнению заявителя, в документации об аукционе и проекте контракта не установлены сроки поставки товара, поскольку отсутствует информация о графике поставки и невозможно определить количество поставок, соответственно рассчитать стоимость доставки товара.

Согласно части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального 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.

Указанные требования были установлены заказчиком в Приложении №1 к документации об электронном аукционе.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, в частности, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о **количестве** и месте доставки **товара**, являющегося предметом контракта, а также

сроки поставки товара.

В разделе «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения и пункте 1.3 проекта контракта указано: *«Поставка Товара осуществляется партиями в течение 45 (сорока пяти) рабочих с момента поступления заявки от Заказчика на конкретную партию».*

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора.**

Существенными являются условия о предмете договора, **условия, которые названы в законе** или иных правовых актах **как существенные или необходимые для договоров данного вида**, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Пунктом 1 статьи 525 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд ([пункт 2 статьи 530](#)).

При этом в силу пункта 2 указанной статьи к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки ([статьи 506 - 522](#)), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 506 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать **в обусловленный срок или сроки**, производимые или закупаемые им **товары покупателю** для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким образом, условие о сроке поставки товара является существенным для договоров поставки для государственных и муниципальных нужд.

Согласно статье 190 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации

установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на **событие, которое должно неизбежно наступить**.

В документации об аукционе и проекте договора срок поставки определен указанием на событие, а именно на момент получения заявок от заказчика, однако данное обстоятельство не отвечает признакам неизбежности, так как оно связано с волеизъявлением заказчика.

В случае если событие не обладает качеством неизбежности наступления, то такое положение в договоре **не может определять срок**.

При отсутствии установленного срока поставки товаров (в том числе срока поставки партии товара), с учетом того, что документация об аукционе и проект контракта не содержат графика поставки, который в силу пунктов 1 и 2 статьи 508 ГК РФ не является обязательным условием контакта, участнику закупки невозможно определить сколько заявок будет фактически подано Заказчиком, соответственно невозможно определить сколько раз необходимо будет доставить товар на склад аптеки Заказчика и просчитать транспортные расходы. Данные обстоятельства в целом влияют на предложение участника закупки о цене контракта.

Учитывая изложенное, Комиссия признает довод жалобы Заявителя обоснованным и усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 2 статьи 42, пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

3.2. В соответствии с частью 4 статьи 27 Федерального закона о контрактной системе предоставляются преимущества в соответствии со статьями 28 - 30 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупок: 1) учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы; 2) организациям инвалидов; 3) субъектам малого предпринимательства; 4) социально ориентированным некоммерческим организациям.

Пунктом 5 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Федерального закона о контрактной системе указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 - 30 Федерального закона о контрактной системе.

В жалобе Заявителя содержится следующее утверждение:

«В разделе «Преимущества» извещения № 0352200000815000225 заказчиком указано: «Участникам, заявки или окончательные предложения которых содержат предложения о поставке товаров российского, белорусского и (или) казахстанского происхождения (в соответствии с приказом Минэкономразвития России № 155 от 25.03.2014) 15 %».

Таким образом, заказчик вместо преимуществ, предоставляемых участникам закупок заказчиком в разделе «Преимущества» извещения № 0352200000815000225 фактически был установлен национальный режим, предусмотренный статьей 14 Федерального закона о контрактной системе».

В возражениях на данный довод жалобы Заказчиком даны пояснения:

«В соответствии со статьей 63 Федерального закона №44-ФЗ о контрактной системе извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе. Содержание извещения определено в пункте 5 статьи 63 Федерального закона №44-ФЗ о контрактной системе.

К настоящим возражениям приложена копия интерактивной части извещения, размещаемая в единой информационной системе, а также копия извещения, составленного на бумажном носителе, утвержденного руководителем Заказчика. Все сведения, предусмотренные законом, отражены в этих извещениях надлежащим образом.

В соответствии со статьей 14 Федерального закона №44-ФЗ о контрактной системе национальный режим, запреты и ограничения допуска иностранных товаров устанавливаются в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей Правительством Российской Федерации. Следовательно, устанавливая запреты и ограничения допуска иностранных товаров, **законодатель таким образом предоставляет преимущества товарам российского происхождения при осуществлении закупок.**

Такого мнения (то есть отнесение национального режима к преимуществам) придерживаются уполномоченные федеральные органы исполнительной власти, ответственные за ведение единой информационной системы, которые обеспечивают ее функционирование с помощью программного обеспечения официального сайта для размещения информации о государственных закупках, которое Заявитель вынужден использовать при размещении информации в единой информационной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о контрактной системе в целях информационного обеспечения контрактной системы в сфере закупок создается и ведется единая информационная система.

Согласно части 5 статьи 112 Закона о контрактной системе до ввода в эксплуатацию единой информационной системы информация, подлежащая размещению в единой информационной системе, размещается в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, ведение и обслуживание которого осуществляются по правилам, действовавшим до дня вступления в силу Закона о

контрактной системе. Федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок до ввода в эксплуатацию единой информационной системы осуществляет ведение официального сайта, в том числе обслуживание пользователей сайта, и развитие официального сайта в части формирования функциональных требований. Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, до ввода в эксплуатацию единой информационной системы осуществляет обслуживание официального сайта, в том числе обеспечение бесперебойного функционирования официального сайта, развитие официального сайта в соответствии с функциональными требованиями, установленными федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 14.12.2010 N 646 и Федерального казначейства от 14.12.2010 N 21 н утверждены Положения о пользовании официальным сайтом Российской Федерации в сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанным сайтом (далее - Положения). В соответствии с пунктом 6 Положений **размещение и представление информации осуществляется с учетом функциональных требований официального сайта, формируемых Министерством экономического развития Российской Федерации.**

Также статьей 4 Федерального закона №44-ФЗ о контрактной системе предусмотрено создание региональных информационных систем, которые интегрируются в ЕИС. Единые требования к региональным информационным системам в сфере закупок устанавливаются Правительством Российской Федерации. Порядок функционирования и использования региональных информационных систем в сфере закупок устанавливается актами высших исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации.

Постановлением Правительства Омской области от 24.04.2014 года №81-11 создана государственная информационная система (ЕИС) Омской области в сфере закупок. Оператором ЕИС определено Министерство экономики Омской области. Все заказчики в силу этого документа обязаны использовать ЕИС при планировании и осуществлении закупок. В соответствии с пунктом 4 порядка, утвержденного данным постановлением, размещение документов и информации в ЕИС осуществляется путем заполнения экранных форм.

В соответствии с пунктом 9 Постановления Правительства РФ от 28.11.2013 N 1091 "О единых требованиях к региональным и муниципальным информационным системам в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" региональные и муниципальные системы **должны обеспечивать размещение в них информации путем заполнения экранных форм** соответствующими сведениями, размещения электронного документа в виде отдельного файла в соответствующем разделе этих систем, а также путем

взаимодействия региональных и муниципальных систем с иными информационными системами.

Таким образом. Заказчик вынужден использовать при размещении информации о закупках программные продукты, разработанные ответственными за это органами исполнительной власти, и вносить информацию о закупках по правилам, установленным такими органами в инструкциях к таким программным продуктам. У заказчика отсутствует возможность иным образом заполнять экранные формы как в программе официального сайта zakurki.gov.ru, так и в программе «АЦК-Госзаказ», которая используется в качестве информационной системы в Омской области в силу вышеупомянутого постановления Правительства Омской области №81-П, и интегрируется с официальным сайтом zakurki.gov.ru. Заказчик может внести информацию только в том виде и объеме, как это позволяет функционал вышеуказанного программного обеспечения.

На официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг zakurki.gov.ru размещено Руководство пользователя ООС. На страницах 271-272 руководства (приложены к настоящему заявлению) описан порядок заполнения соответствующих полей интерактивной части извещения:

«в блоке преимуществ отметьте необходимые значения в перечнях преимуществ, установив флажки в соответствующие поля». Тут же приведено изображение перечня преимуществ, в котором наряду с преимуществами для субъектов малого предпринимательства, учреждениям УИС, организациям инвалидов указано «участникам, заявки которых содержат предложения о поставке товаров российского, белорусского и казахстанского происхождения». Из этого следует, что Заказчик, заполняя обязательную форму не имеет возможности отразить в интерактивной части эти требования другим образом, который бы устроил Комиссию Омского УФАС.

На официальном сайте Министерства экономики Омской области размещена инструкция по пользованию программным обеспечением «АЦК-Госзаказ» для размещения информации о закупках, которую Заявитель обязан использовать при подготовке извещения и загрузки его на официальный сайт zakurki.gov.ru.

Программа предусматривает заполнение **единой** вкладки «Условия размещения заказа Преимущества и требования к участникам». В инструкции указывается последовательность действий по добавлению преимуществ и требований. При заполнении данной вкладки открывается справочник, из которого Заказчик должен выбрать **все особенности проводимого электронного аукциона (единый список**, в котором указаны и преимущества по смыслу статьи 27 44-ФЗ, и особенности национального режима). Заказчик не имеет другого способа заполнить эту вкладку. После заполнения сведения перемещаются на официальный сайт zakurki.gov.ru в виде проекта извещения. Все поля заполняются автоматически путем перенесения сведений из программы «АЦК-Госзаказ». В результате в интерактивной части извещения появляется следующая информация относительно преимуществ и ограничений допуска (распечатка интерактивной части извещения №0352200000815000128 прилагается заявлению):

в графе «Условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранных государств...» автоматически появляется формулировка «Установлено»; в графе «Преимущества» автоматически появляется информация «участникам, заявки или окончательные предложения которых содержат предложения о поставке товаров российского, белорусского или казахстанского происхождения (в соответствии с Приказом Минэкономразвития России №155 от 25.03.2014г.) - 15%». Формулировка преимущества сама проставляется официальным сайтом. Если Заказчик насильно исключает эту формулировку из преимуществ, то программа выдает ошибку и предупреждает о нарушении порядка опубликования сведений. Для наглядности к настоящему заявлению приложен документ, в котором пошагово отражены действия Заказчика (в виде изображений экрана при работе в программе) при размещении этой информации и результаты таких действий.

Все изложенное свидетельствует о том, что Заказчик заполняет интерактивную часы, извещения правильно, в соответствии с требованиями статьи 63 Федерального закона №44-ФЗ о контрактной системе, регламентами работы на соответствующем официальном сайте и инструкциями к программному обеспечению.

При этом ВИНА Заказчика в том, что этот регламент относит национальный режим, предусмотренный статьей 14 к преимуществам, ОТСУТСТВУЕТ. Кроме того, Заказчик не может повлиять на мнение уполномоченного федерального органа исполнительной власти по ведению официального сайта на этот счет, и надеется, что Федеральная антимонопольная служба как контролирующий орган и органы исполнительной власти, ответственные за информационную систему в сфере закупок, определяются между собой в терминологии, и устранят данные противоречия, вместо **гою, чтобы наказывать Заказчиков, которые просто заполняют предусмотренную программой экранную форму по инструкции».**

Комиссией установлено, что Заказчиком также размещена на официальном сайте печатная форма извещения о проведении аукциона, в пункте 18 которого указаны ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства, установленные в соответствии с требованиями Федерального закона о контрактной системе и приказа Минэкономразвития России от 25.03.2015 № 155.

С учетом возражений Заказчика, Комиссия считает, что Заказчиком в полной мере выполнены требования законодательства о контрактной системе в сфере закупок, в связи с чем данный довод жалобы признается необоснованным.

3.3. На основании части 5 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования

Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

При этом частью 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Заявитель утверждает, что в нарушение вышеприведенных норм Федерального закона о контрактной системе в проекте контракта отсутствует информация о размерах штрафа для заказчика и поставщика.

Изучив проект контракта, Комиссия установила, что пунктом 7 «Ответственность сторон» Заказчиком предусмотрена возможность указания фиксированной суммы штрафа в соответствии с требованиями вышеуказанных норм Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем данный довод Заявителя признается необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **частично обоснованной** жалобу ООО «Гранд Альянс» на действия БУЗОО «Областная клиническая больница» при осуществлении закупки «Поставка медицинского расходного материала для отделения кардиохирургии» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352200000815000225), при этом признать обоснованным довод Заявителя о том, что Заказчик не конкретно указал количество поставок товара.

2. Признать в действиях БУЗОО «Областная клиническая больница» нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 2 статьи 42, пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

3. В связи с признанием электронного аукциона несостоявшимся, предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выдавать.

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