

РЕШЕНИЕ № 08-01-21

«30» января 2017 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского У ФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;

Заргаров А.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

Соловьев А.О. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в отсутствие представителей подателя жалобы - ООО «ЭНТОС ПЛЮС», уведомлено надлежащим образом,

в присутствии представителей ГБУЗ НСО «ГКБ № 2» (заказчик): <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <..> (по доверенности),

в присутствии представителей ГКУ НСО «УКСис» (уполномоченное учреждение): <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «ЭНТОС ПЛЮС» на действия ГКУ НСО «УКСис» и ГБУЗ НСО «ГКБ № 2» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту фасада здания стационара по ул. Ползунова, 21 (извещение № 0851200000616005907), начальная (максимальная) цена контракта 6 693 972, 00 рублей,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «ЭНТОС ПЛЮС» с жалобой на действия ГКУ НСО «УКСис» и ГБУЗ НСО «ГКБ № 2» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту фасада здания стационара по ул. Ползунова, 21.

Суть жалобы заключается в следующем.

В п.7.1 проекта контракта указано, что при снижении цены победителем закупки на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт с ним заключается после предоставления обеспечения исполнения контракта с учетом положений статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ.

Податель жалобы считает, что данные положения проекта контракта не позволяют победителю закупки представить информацию о своей добросовестности в соответствии с ч.2 ст. 37 ФЗ № 44-ФЗ при заключении контракта.

Также податель жалобы считает несоответствующими Федеральному закону № 44-ФЗ пункты 7.2 и 7.3 проекта контракта, содержащие размеры штрафов для

заказчика и для поставщика при цене контракта менее 3-х миллионов рублей, поскольку начальная (максимальная) цена контракта 6 693 972, 00 рублей.

Кроме того, податель жалобы считает, что описание объекта закупки содержит требования к используемым при выполнении работ товарам (материалам), которые могут быть известны только после проведения определенных испытаний, что нарушает законодательство о контрактной системе в сфере закупок и приводит к ограничению конкуренции при проведении данной закупки. В частности, по мнению подателя жалобы, к таким требованиям относятся требования к прочности на поперечный разрыв и к прочности на продольный разрыв по позиции «пленка пароизоляционная», а также требования к прочности на сжатие при 10 %-ной деформации и к пределу прочности на отрыв по позиции «плиты минераловатные».

На основании изложенного, податель жалобы просит выдать заказчику и уполномоченному учреждению предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На жалобу ООО «ЭНТОС ПЛЮС» от заказчика поступили возражения, в которых указано следующее.

Заказчик считает, что им не нарушены положения ст. 37 ФЗ № 44-ФЗ, так как в п.7 извещения о проведении аукциона указано, что в данной закупке применяются антидемпинговые меры в соответствии со ст. 37 ФЗ № 44-ФЗ.

Из п.7.1 проекта контракта следует, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств, установленных контрактом, стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и контрактом и размеры неустоек (штрафов, пеней) определяются в соответствии с правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 (далее - Правила №1063).

Следовательно, в проекте контракта указана норма, в соответствии с которой будет производиться расчет неустойки-Правила № 1063.

Размеры штрафов определяются не в зависимости от начальной максимальной цены контракта, а в зависимости от цены контракта, предложенной победителем электронного аукциона, заявка которого будет признана аукционной комиссией соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Относительно довода подателя жалобы о неправомерных требованиях к используемым при выполнении работ товарам (материалам) заказчик сообщил, что заказчик не обязывает участника закупки иметь в наличии товары (материалы) в момент подачи заявки.

На основании изложенного, заказчик просит признать жалобу ООО «ЭНТОС

ПЛЮС» необоснованной.

На жалобу ООО «ЭНТОС ПЛЮС» от уполномоченного учреждения поступили возражения, в которых уполномоченное учреждение поддерживает доводы заказчика и считает жалобу необоснованной.

Изучив представленные материалы, доводы сторон, а также сведения, содержащиеся в единой информационной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно п.8 ст.42 ФЗ № 44-ФЗ извещение о проведении закупки должно содержать размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 настоящего Федерального закона.

Согласно ч.б ст. 96 ФЗ № 44-ФЗ размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.5 ст.63 ФЗ № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона указывается, в том числе, информация, указанная в ст.42 ФЗ № 44-ФЗ.

В силу п.8 ч.1 ст.64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В п.7.1 проекта контракта указано, что при снижении цены победителем закупки на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт с ним заключается после предоставления обеспечения исполнения контракта с учетом положений статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ. Данное условие проекта контракта позволяет применить антидемпинговые меры, предусмотренные в том числе, для случая, установленного ч.2 ст.37 ФЗ № 44-ФЗ.

В п.7 извещения о проведении электронного аукциона и п.7 документации об электронном аукционе указано, что антидемпинговые меры применяются в соответствии со ст.37 ФЗ № 44-ФЗ.

Кроме того, в печатной форме извещения о проведении электронного аукциона указано, что в данной закупке применяются антидемпинговые меры в соответствии с ч.2 ст.37 ФЗ № 44-ФЗ. Таким образом, данный довод подателя жалобы не нашел своего подтверждения, заказчик никоим образом не нарушил порядок применения антидемпинговых мер, предусмотренный ч.2 ст.37 ФЗ № 44-ФЗ.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.64 ФЗ № 44-ФЗ 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 ФЗ № 44-ФЗ, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно п.1 ч.1 ст.33 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Согласно п.3 письма ФАС России № ИА/44536/16 от 01.07.2016г. «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что ФЗ № 44-ФЗ 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.

При изучении описания объекта закупки, результатов проведения закупки, а также документов, представленных заказчиком, установлено следующее.

По мнению подателя жалобы, в описании объекта закупки установлены неправомерные требования к прочности на поперечный разрыв и к прочности на

продольный разрыв по позиции «пленка пароизоляционная», а также требования к прочности на сжатие при 10 %-ной деформации и к пределу прочности на отрыв по позиции «плиты минераловатные». Уполномоченное учреждение представило копии заключений Федерального автономного учреждения «Федеральный центр нормирования, стандартизации и технической оценки соответствия в строительстве», размещенных в открытом доступе в сети «Интернет», о технической оценке пригодности для применения в строительстве различных минераловатных плит, которые содержат показатели плит, указанные в жалобе. Более того, Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что на участие в данном электронном аукционе подали заявки 53 участника закупки,

49. из которых допущены к участию в электронном аукционе. 30.01.2017г. в электронном аукционе приняли участие 14 участников и по результатам проведения торгов была достигнута существенная экономия бюджетных средств, а именно, было достигнуто снижение начальной (максимальной) цены контракта на 45 %. Указанные обстоятельства однозначно свидетельствуют об отсутствии ограничения конкуренции при проведении данной закупки. Требования описания объекта закупки не привели к сокращению количества участников закупки. Таким образом, данный довод подателя жалобы не нашел своего подтверждения.

Согласно ч.4 ст.34 ФЗ № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с ч.8 ст.34 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Согласно п.4 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063, за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн.

рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Согласно п.4 указанных правил за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до

50. млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта данного электронного аукциона составляет

6 693 972, 00 рублей. Наименьшая цена контракта, предложенная на аукционе, составила более трех миллионов рублей, а именно, 3 681 684, 60 рублей.

Согласно ч.4 ст.64 ФЗ № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно ч.б ст. 65 ФЗ № 44-ФЗ заказчик по собственной инициативе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Таким образом, на данном этапе проведения закупки изменение, в том числе, условий проекта контракта по собственной инициативе заказчика невозможно.

Заказчик, в нарушение ч.8 ст.34 ФЗ № 44-ФЗ, Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063, в проекте контракта установил размеры штрафов 2,5% для заказчика и 10% для подрядчика. Данный довод подателя жалобы нашел свое подтверждение.

При проведении внеплановой проверки осуществления данной закупки на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ иных нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выявлено.

В связи с существенной экономией бюджетных средств, достигнутой в ходе

проведения торгов, Комиссия Новосибирского У ФАС России считает возможным не отменять результаты проведения данной закупки. В связи с этим, представляется возможным устранить допущенные нарушения законодательства при заключении контракта.

Руководствуясь ч.8 ст. 106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского У ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭНТОС ПЛЮС» на действия ГКУ НСО «УКСис» и ГБУЗ НСО «ГКБ № 2» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту фасада здания стационара по ул. Ползунова, 21 (извещение № 0851200000616005907) частично обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим ч.8 ст.34 ФЗ № 44-ФЗ, Постановление Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063.
3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных (муниципальных) нужд.

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-12

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

30 января 2017 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе: Швалов А.Г. - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;

Заргаров А.М. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

Соловьев А.О. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

на основании своего решения №08-01-21 от 30.01.2017г. по жалобе ООО «ЭНТОС ПЛЮС» на действия ГКУ НСО «УКСис» и ГБУЗ НСО «ГКБ № 2» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту фасада здания стационара по ул. Ползунова, 21 (извещение № 0851200000616005907),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушений законодательства в сфере закупок заказчику - ГБУЗ НСО «ГКБ № 2» необходимо:

1. Прекратить нарушение ч.8 ст.34 ФЗ № 44-ФЗ, Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063, а именно, прекратить указывать в проекте контракта размеры штрафов, предусмотренные для заказчика и подрядчика, не соответствующие Правилам, установленным Постановлением Правительства

РФ от 25.11.2013 № 1063;

2. Устранить вышеуказанное нарушение при заключении контракта.