

14.04.2020

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

заместитель председателя Комиссии:

член Комиссии:

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Научно-производственная фирма «ТРИАК» исх. № 016/20-1 от 07.04.2020 (вх. № 1837 от 07.04.2020) на действия государственного учреждения Тульской области "Сервис" при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку насадов для фонтанов (закупка № 0366200017520000019) (далее – Электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 106 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), административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент), при участии посредством видеоконференц-связи:

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Электронного аукциона.

Заявитель в своей жалобе указывает, что в связи с возникновением у него ряда вопросов по документации об электронном аукционе на поставку насадов для фонтанов, он, воспользовавшись своим правом, предусмотренным Законом, обратился к Заказчику с запросом на разъяснение положений документации об электронном аукционе.

Из жалобы следует, что Заказчиком по вопросам, содержащимся в указанном запросе Общества, не были даны понятные, исчерпывающие ответы, в связи с чем Заявитель полагает, что описание объекта закупки осталось неразъясненным в полном объеме.

Представитель Заказчика, участвующий в заседании Комиссии посредством видеоконференц-связи, представил письменные пояснения по рассматриваемой жалобе, а также пояснил следующее.

На первый вопрос Заявителя, содержащийся в запросе «допускается ли поставка

насадок не из латуни, а из нержавеющей стали (что является улучшением характеристики), либо комбинированных «нипель-никелированная латунь, и муфта, гайка и шарнирная трубка – нержавеющая сталь?» от Заказчика последовал ответ о том, что закупка осуществляется для существующей фонтанной группы, где смонтированы латунные насадки. Однако в соответствии с действующим законодательством после заключения контракта по соглашению сторон допускается замена товара на товар с улучшенными характеристиками.

Из пояснений представителя Заказчика следует, что вышеуказанным ответом на запрос Заказчик обозначил, что приоритетной является поставка именно латунных насадок в восполнение вышедших из строя аналогичных насадок, в целях своевременного и качественного запуска фонтанного комплекса. Однако, в ответе на запрос также было разъяснено, что положения действующего законодательства предусматривают возможность поставки товара с улучшенными характеристиками после заключения контракта. В то же время ООО НПФ «Триак» не предоставлял подтверждения улучшения характеристик закупаемого товара.

На второй вопрос Общества, содержащийся в запросе «как будут исчисляться сроки поставки в связи с объявленным Президентом РФ до 30 апреля нерабочим месяцем, а также возможными ограничениями на передвижения?» Заказчиком дан ответ о том, что поставка будет осуществляться согласно срокам поставки, в течение 7 (семи) рабочих дней с момента заключения контракта в один этап.

Кроме того, представитель Заказчика в обоснование позиции, изложенной в ответе, пояснил, что закупка проводится не на изготовление, а на поставку товара. Соответственно, возможна поставка товара, имеющегося в запасе на складе у потенциального поставщика, а также с использованием третьих лиц (в том числе перевозчиков, курьеров). Административные границы регионов на дату объявления и проведения закупки не закрыты. При введении более жестких мер со стороны органов власти и невозможности в силу такого обстоятельства осуществить реальную поставку в установленный контрактом срок, в самом контракте имеется раздел, регулирующий взаимоотношения сторон при возникновении обстоятельств непреодолимой силы.

На третий вопрос Общества «Как заказчик представляет себе (физически и конструктивно) систему ограничения высоты струи, которая определяется не форсункой, а давлением подаваемой на неё воды от насоса? Форсунка должна иметь измеритель давления и управляемую от него задвижку? По крайней мере насадка, изображение которой приведено в документации, такую функцию не выполняет. Или данные о высоте струи указаны справочно и при приемке товара не проверяются?» в разъяснениях дан ответ о том, что параметр высота, размер струй взяты с сайтов официальных представителей и производителей, в частности с сайта www.fontan24.ru.

Представитель Заказчика в обоснование своей позиции пояснил, что при составлении документации об электронном аукционе в части указанных характеристик Заказчик исходил из того, что производителем официально определены рабочие показатели изделия, при которых предполагается его нормальная эксплуатация. Угол наклона для форсунок важен с точки зрения удобства их обслуживания и выстраивания линии струй под одним углом, что влияет на визуальное восприятие со стороны, а также ограничивает возможность перекидывания струи фонтана на противоположную сторону за ограждение.

С учетом вышеизложенного, представитель Заказчика полагает, что разъяснения по запросу ООО НПФ «Триак» были даны в полном объеме.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участника рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона

внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении Электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение и документация об электронном аукционе на поставку насадок для фонтанов (закупка № 0366200017520000019) (далее – документация об электронном аукционе) размещены 01.04.2020 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 94 720,00 рублей.

На дату рассмотрения дела контракт на поставку насадок для фонтанов Заказчиком не заключен.

Предметом закупки является поставка насадок для фонтанов. Часть II ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ документации об электронном аукционе содержит следующую информацию:

№	Наименование и технические характеристики товара	Требуемое значение	В соответствии с частью 3 статьи 65 Закона любой участник электронного аукциона,
1	Насадка Внешний вид соответствует изображению №1 Приложения к техническому заданию №1 «Изображение поставляемого товара»		
1.5	Размер струй		
1.5.1	Высота струи max, м	не менее 8	
1.5.2	Высота струи min м	не менее 0,25 и не более 0,5	
1.10	Материал насадки	латунь	
2	Насадка Внешний вид соответствует изображению №1 Приложения к техническому заданию №1 «Изображение поставляемого товара»		
2.5	Размер струй		
2.5.1	Высота струи max, м	не менее 4 и не более 6	
2.5.2	Высота струи min м	не менее 0,25 и не более 0,5	
2.10	Материал насадки	латунь	

зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

На основании части 4 статьи 65 Закона в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Комиссией установлено, что в рамках данной закупки в порядке, установленном частью 3 статьи 65 Закона, от участника закупки поступил запрос на разъяснение положений документации об электронном аукционе.

Заказчиком 06.04.2020 в ответ на поступивший запрос о разъяснении положений документации об электронном аукционе в единой информационной системе были опубликованы разъяснения, содержащие ответы на вопросы.

Комиссией проведен анализ данных разъяснений и установлено следующее.

1) Участником закупки ставился вопрос о том, допускается ли поставка насадок не из латуни, а из нержавеющей стали (что является улучшением характеристики), либо комбинированных «нипель-никелированная латунь, и муфта, гайка и шарнирная трубка – нержавеющая сталь».

Из разъяснений Заказчика, размещенных в единой информационной системе, а также пояснений представителя Заказчика следует, что необходимость проведения закупки обусловлена необходимостью замены существующих латунных насадок, вышедших из строя. Каких-либо оснований сомневаться в наличии у Заказчика такой потребности у Комиссии не имеется. Комиссия также установила, что в ответе Заказчика не содержится отказ в замене товара на товар, обладающий улучшенными характеристиками.

2) Относительно вопроса Общества об установленном в документации об электронном аукционе ограничении высоты струи Комиссия установила, что данная характеристика соответствует характеристикам товаров, содержащимся в открытом доступе в сети «Интернет» на сайтах производителей и поставщиков.

Комиссией установлено, что разъяснения положений документации об электронном аукционе в ответ на поступивший запрос размещены Заказчиком в единой информационной системе в срок, предусмотренный статьей 65 Закона, и в таком объеме, в котором Заказчик посчитал для себя возможным. При этом объем содержания ответа на поступивший от участника закупки запрос о разъяснении положений документации об электронном аукционе не регламентируется положениями статьи 65 Закона.

Кроме того, Комиссия приходит к выводу о том, что Заявителем, несмотря на представленную Комиссией возможность, не представлено каких-либо доказательств того, что требования Технического задания документации об электронном аукционе ограничивают конкуренцию и препятствуют подаче заявки на участие в закупке.

С учетом вышеизложенного, Комиссия считает указанные условия документации об электронном аукционе не противоречащими требованиям Закона, в связи с чем соответствующие доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

Необходимо отметить, что в силу пункта 1 части 1 статьи 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.

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок определения поставщика (подрядчика, исполнителя), является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате определения поставщика (подрядчика, исполнителя) лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям результативности, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. Включение в аукционную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Согласно части 1 статьи 105 Закона любой участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет 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, оператора специализированной электронной площадки, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Поскольку подача жалобы Заявителем на положения документации электронного аукциона предполагает, что положениями указанной документации ущемляются права и законные интересы конкретного участника закупки, положение части 9 статьи 105 Закона указывает, что заявленные доводы должны подтверждаться сведениями или документами, позволяющими установить, что имеются объективные нарушения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок и вместе с тем, нарушены права и законные интересы заявителя. Однако, таких подтверждающих документов и сведений Заявителем не представлено.

Закон предусматривает право заказчика определить в документации об аукционе такие требования к объекту закупки, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств.

Из буквального толкования вышеназванных положений следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного Закона, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на выбор поставщика (подрядчика, исполнителя), обладающего возможностью исполнить условия, соответствующие потребности заказчика, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом действующее законодательство не накладывает на заказчика при проведении закупок обязанность учитывать интересы всех поставщиков (подрядчиков, исполнителей), поставляющих товар (выполняющих работы, оказывающих услуги), являющейся объектом закупки. Даже отсутствие на момент закупки у отдельных хозяйствующих субъектов возможности исполнить условия документации такой закупки, не может являться нарушением прав и законных интересов таких лиц, а так же не является ограничением конкуренции.

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеуказанные, оспариваемые положения документации об электронном аукционе не противоречат Закону и не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки, в том числе Заявителя.

3) Относительно поставленного в запросе вопроса о том, как будут исчисляться сроки

поставки в связи с объявленным президентом Российской Федерации нерабочим месяцем Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 4.1 части III ПРОЕКТ КОНТРАКТА документации об электронном аукционе поставка товара осуществляется поставщиком в место доставки, указанное в пункте 1.2 контракта, в течение 7 (семь) рабочих дней с момента заключения контракта в один этап.

Ввиду того, что закупка проводится Заказчиком - государственным учреждением, работа которого не приостановлена на указанный период, Комиссия не усматривает в ответе Заказчика противоречивой либо неоднозначной информации.

Кроме того, разделом 12 ОБСТОЯТЕЛЬСТВА НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ части III ПРОЕКТ КОНТРАКТА документации об электронном аукционе предусмотрены следующие условия:

«12.1. Стороны не несут ответственности за невыполнение обязательств по настоящему контракту, если невозможность выполнения явилась следствием действия обстоятельств непреодолимой силы и их последствий: землетрясение, наводнение, пожар, ураган, смерч, сильные снежные заносы, гололед и гололедица, другие признанные официально стихийные бедствия, а также военные действия, массовые заболевания, забастовки, ограничения перевозок, запрет торговых операций вследствие применения международных санкций и другие обстоятельства, которые стороны не могли предвидеть или предотвратить.

При этом инфляционные процессы в экономике к обстоятельствам непреодолимой силы по условиям контракта не относятся.

12.2. При наступлении таких обстоятельств срок исполнения обязательств по настоящему контракту отодвигается соразмерно времени действия обстоятельств непреодолимой силы.

12.3. Сторона, которая не исполняет своего обязательства вследствие действия обстоятельств непреодолимой силы, должна немедленно уведомить другую Сторону в письменном виде о препятствии и его влиянии на исполнении обязательств по контракту.

12.4. Документ, выданный соответствующим компетентным органом, является достаточным подтверждением наличия и продолжительности действия непреодолимой силы.

12.5. Если обстоятельства, указанные в п. 12.1 настоящего контракта, будут длиться более 10 дней с даты соответствующего уведомления, каждая из Сторон в возможно короткий срок проведут переговоры с целью выявления наиболее приемлемых для Сторон альтернативных способов исполнения контракта».

При таких обстоятельствах, Комиссия соглашается с доводом Заказчика о том, что при возникновении обстоятельств непреодолимой силы, при условии предоставления подтверждающих документов, данные положения обязательны к применению сторонами по контракту, что свидетельствует о защите прав и законных интересов потенциального поставщика.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что разъяснения положений документации об электронном аукционе не повлекли нарушение Заказчиком норм Закона.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона и Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Научно-производственная фирма «ТРИАК» исх. № 016/20-1 от 07.04.2020 (вх. № 1837 от 07.04.2020) на действия

государственного учреждения Тульской области "Сервис" при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку насадок для фонтанов (закупка № 0366200017520000019) необоснованной

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя
Комиссии:

Член

Комиссии: