

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 042/07/3-763/2021

«19» мая 2021 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждению порядка рассмотрения жалоб (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

Члены комиссии

<...>;

<...>.

При рассмотрении жалобы с использованием систем видеоконференцсвязи, при участии:

- <...> – представителя ФГБОУ ВО КемГМУ (доверенность от 11.05.2021 № 17);

- <...> - представителя ФГБОУ ВО КемГМУ (доверенность от 11.05.2021 № 16),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ИП <...> и материалы жалобы № 042/07/3-763/2021,

УСТАНОВИЛА:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ИП <...> на действия заказчика Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кемеровский государственный медицинский университет» (далее – Заказчик, ФГБОУ ВО КемГМУ) при организации и проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту фасадов общежития № 1 ФГБОУ ВО КемГМУ Минздрава России, извещение опубликовано 19.04.2021 г. (в текущей редакции 29.04.2021 г.) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32110204686 (далее – Закупка).

По мнению Заявителя, в документации не установлены соответствующие Постановлению Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 требования.

В проекте договора пункты 1.4 и 5.3 противоречат друг другу.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 11.05.2021 № 05/992э рассмотрение жалобы № 042/07/3-763/2021 с использованием систем видеоконференцсвязи было назначено на 19.05.2021 г. на 14 часов 30 минут. Данное уведомление на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направлено на адреса электронной почты лиц, участвующих в

рассмотрении жалобы.

17.05.2021 в адрес Кемеровского УФАС России поступили возражения ФГБОУ ВО КемГМУ.

В связи с тем, что Заявитель надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, Комиссия решила рассмотреть данную жалобу в отсутствие представителей Заявителя.

19.05.2021 представитель Заказчика на заседание Комиссии пояснили, что с доводами жалобы не согласны. Подробно доводы на жалобу изложены в письменном отзыве (вх. 2214 от 17.05.2021) .

Изучив имеющиеся материалы жалобы № 042/07/3-763/2021, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кемеровский государственный медицинский университет» Министерства здравоохранения Российской Федерации (далее – Положение), которое разработано в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

19.04.2021 (в текущей редакции 29.04.2021) ФГБОУ ВО КемГМУ на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещена информация о проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту фасадов общежития № 1 ФГБОУ ВО КемГМУ Минздрава России, включающая извещение, Документацию, проект договора.

29.04.2021 утверждена Документация об открытом аукционе в электронной форме (аукцион в электронной форме) № 02ЭА21ВН на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту фасадов общежития № 1 ФГБОУ ВО КемГМУ Минздрава России (редакция от 29.04.2021 года) (далее – Документация).

Пунктом 22.1 Документации установлен приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее – приоритет), в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами».

Приоритет не предоставляется в следующих случаях, перечисленных в пункте 22.2 Документации.

Кроме того, в пункте 6.3.3 Документации указано, что Соотношение цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения, цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами в случаях, предусмотренных подпунктами «г» и «д» пункта 6 Постановления

Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами», цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы товара, работы, услуги, указанной в документации о закупке в соответствии с подпунктом «в» пункта 5 постановления Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925, на коэффициент изменения начальной (максимальной) цены договора по результатам проведения закупки, определяемый как результат деления цены договора, по которой заключается договор, на начальную (максимальную) цену договора.

Указание страны происхождения поставляемого товара включается в договор на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в Аукционе, представленной участником Аукциона, с которым заключается договор (пункт 6.3.4 Документации).

Согласно пункту 31 Информационной карты (приложение № 1 к Документации) Заказчиком установлен приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее – приоритет), в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами».

Условия предоставления приоритета содержатся в пункте 22 документации об открытом аукционе в электронной форме № 02ЭА21ВН

На основании пункта 17.7 Проекта Договора при исполнении договора, заключенного с участником закупки, которому предоставлен приоритет в соответствии с постановлением Правительства № 925 от 16 сентября 2016г., не допускается замена страны происхождения товаров. За исключением случая, когда в результате такой замены вместо иностранных товаров поставляются российские товары, при этом качество технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) таких товаров не должны уступать качеству и соответствующим техническим и функциональным характеристикам товаров, указанных в договоре.

В соответствии с пунктом 5 Инструкции по заполнению Технического предложения указано, что Участник Аукциона должен указать (задекларировать) в заявке на участие в Аукционе наименование страны происхождения Товара. Участник несет ответственность за представление недостоверных сведений о стране происхождения Товара, указанного в заявке. Отсутствие в заявке на участие в Аукционе указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки. Такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

В Приложении № 1 к заявке Техническое предложение в столбце 2 «Наименование

материалов» участник указывает страну происхождения материала.

Таким образом, довод заявителя о том, что Заказчиком в документации не установлены соответствующие постановления Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» условия предоставления приоритета и правил является необоснованным.

Довод о наличии противоречий в пунктах 1.4. и 5.3. проекта договора Комиссия Кемеровского УФАС России так же считает необоснованным на основании следующего:

Пунктом 1.4 проекта договора предусмотрено, что подрядчик может привлекать третьих лиц (далее - субподрядчики) для выполнения работ на основании Договора. В этом случае Подрядчик несет перед Заказчиком ответственность за действия субподрядчиков, в том числе за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении Договора.

Согласно пункту 5.3 проекта договора работы выполняются иждивением Подрядчика – силами и средствами Подрядчика, с использованием имущества и материалов Подрядчика, необходимых для выполнения Работ в соответствии с условиями Договора и приложений к нему. Доставка, разгрузка, подъем и/или спуск на этаж, на котором на основании Договора выполняются Работы, имущества и материалов Подрядчика, выполняется силами и средствами Подрядчика и за его счет. В случае превышения фактической стоимости закупленных Подрядчиком имущества и материалов, необходимых для выполнения на основании Договора Работ, над величиной, равной стоимости этого имущества и этих материалов, указанной в Смете, указанные суммы превышения не подлежат возмещению Подрядчику Заказчиком.

В соответствии с частью 1 статьи 704 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами.

В соответствии с частью 1 статьи 706 ГК РФ если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Пунктом 5.3 проекта договора не установлено требование к подрядчику выполнить работы лично.

В смысле комментируемого пункта Проекта договора, иждивение – это обязанности подрядчика по организации производства работ, обеспечению работ необходимыми для их выполнения материалами, оборудованием и средствами и т.д. Данное требование установлено Заказчиком в целях устранения неопределенности в отношении ответственности подрядчика за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за

предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц. Данное требование не устанавливает запрета на привлечение к выполнению работ субподрядчиков, соисполнителей, соответственно пункт 1.4 проекта договора не противоречит требованиям пункта 5.3 проекта договора, а лишь подтверждает право подрядчика привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков), предусмотренное ГК РФ.

Согласно части 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ИП <...> на действия Заказчика – Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Кемеровский государственный медицинский университет» при организации и проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту фасадов общежития № 1 ФГБОУ ВО КеМГМУ Минздрава России (извещение № 32110204686) необоснованной.

Председатель комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

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