

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-15-2014 о нарушении законодательства о размещении заказов

28.01.2014 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Тихенького О.А.,

Членов комиссии:

начальника отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Соколов Е.А.

специалиста-эксперта отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Неботовой И.Ю.

В присутствии представителей: от заявителя жалобы – <.....>,

от заказчика – <.....>, <.....>.

Рассмотрев жалобу ИП <.....> на действия заказчика – ФГБУЗ "Санаторий для детей с родителями "Смена" Федерального медико-биологического агентства", по факту размещения путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321100024013000144 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту пищеблока,

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ИП <.....> на действия заказчика – ФГБУЗ "Санаторий для детей с родителями "Смена" Федерального медико-биологического агентства", по факту размещения путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321100024013000144 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту пищеблока. По мнению заявителя жалобы, аукционная документация сформирована с нарушением законодательства о размещении заказов.

В соответствии с ч. 1 ст. 112 Федерального закона от 05.04.2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», и в связи с тем, что на момент размещения заказа действовали нормы Федерального закона от 21.07.2005 года №94-ФЗ, комиссия Ставропольского УФАС России на основании постановления Правительства Российской Федерации от 20.02.2006 г. №94, как федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, в соответствии со ст. 60 Федерального закона от

21.07.2005 г. №94-ФЗ рассматривает жалобу ИП <.....> в ходе рассмотрения которой установлено следующее:

Представители заказчика поддержали доводы, указанные в представленных письменных объяснениях, считают, что аукционная документация спорного аукциона соответствует требованиям законодательства о размещении заказов.

Комиссия, выслушав доводы сторон, проанализировав имеющиеся в деле документы, проведя внеплановую проверку размещения заказа, установила следующее:

1. ФГБУЗ "Санаторий для детей с родителями "Смена" Федерального медико-биологического агентства" было объявлено размещение государственного заказа на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту пищеблока.

Извещение о проведении аукциона и документация об Аукционе были размещены на официальном сайте РФ www.zakupki.gov.ru информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Частью 1 статьи 57 Закона о размещении заказов установлено, что любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном настоящей главой, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа.

В соответствии с частью 2.1 статьи 57 Закона о размещении заказов обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, аукционной комиссии в случае, если такие действия (бездействие) совершены при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме в соответствии с положениями главы 3.1 настоящего Федерального закона, в порядке, установленном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа и в период аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, а также протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или протокола проведения открытого аукциона в электронной форме в случае признания такого открытого аукциона несостоявшимся. Жалоба на положение документации об открытом аукционе в электронной форме может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Согласно части 1 статьи 8 Закона о размещении заказов под участником размещения заказа понимается лицо, претендующее на заключение государственного или муниципального контракта. Однако положения Закона о размещении заказов не указывают на формы такого интереса лица к заключению контракта.

Системный анализ вышеуказанных норм позволяет установить общие и специальные требования для возникновения права подачи лицом жалобы на действия заказчика при проведении им торгов.

Часть 1 статьи 57 Закона о размещении заказов определяет общее правило подачи жалобы, рассмотрению которой предусмотрено главой 8 Закона о размещении заказов – наличие нарушения любыми действиями (бездействием) заказчика прав и законных интересов участника размещения заказа.

Часть 2 статьи 57 Закона о размещении заказов устанавливает специальное правило для подачи в порядке главы 8 Закона о размещении заказов жалобы на действия (бездействие) заказчика совершенные после начала рассмотрения заявок на участие в торгах – наличие поданной заявки на участия в торгах лицом, обжалующим действия (бездействие) заказчика.

Таким образом, положения документации о торгах, информация о размещаемом заказе, размещенная на официальном сайте в сети Интернет, порядок направления участнику размещения заказа разъяснений положений документации, порядок представления документации, нарушающие нормы Закона о размещении заказов могут быть обжалованы в установленном законом порядке любым лицом.

Обжалование действий заказчика, уполномоченного органа согласно части 2 статьи 57 Закона о размещении заказов, не связано со временем подачи жалобы, а определяется исходя из времени совершения действий, являющихся предметом обжалования.

Общее правило части 1 статьи 57 Закона о размещении заказов обусловлено так же нормами Гражданского кодекса РФ. В соответствии с частью 1 статьи 23, части 7 статьи 34, части 1 статьи 41.7 Закона о размещении заказов при проведении торгов заказчик обеспечивает размещение документации о торгах в открытом доступе для любого субъекта.

В соответствии с положениями статьи 22, 34, 41.6 Закона о размещении заказов документация, о торгах должна содержать все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта.

На основании части 2 статьи 437 ГК РФ размещённая заказчиком на официальном сайте в сети Интернет информация о размещаемом заказе является публичной офертой, т.е. предложением, содержащим все существенные условия исполнения государственного или муниципального контракта, из которого усматривается воля лица делающего предложение заключить договор на указанных в нём условиях с любым кто отзовётся.

Вместе с тем документация о торгах, составленная с нарушением требований Закона о размещении заказов, может содержать условия, ограничивающие количество участников размещения заказа, путем установления непредусмотренных Законом о размещении заказов требований, как к участнику размещения заказа, так и к составу подаваемой им заявки на участие в аукционе. Установление вышеуказанных требований нарушает права и законные интересы лиц, претендующих на заключение контракта, но не имеющих возможности подать заявку на участие в торгах с целью заключения такого контракта.

Учитывая вышеизложенное, воспользовавшись своим правом ИП <.....> обжаловали действия ФГБУЗ "Санаторий для детей с родителями "Смена" Федерального медико-биологического агентства", по формированию и утверждению аукционной документации в Ставропольское УФАС России.

После исследования предоставленных на рассмотрение дела заказчиком документов, Ставропольским УФАС России принято решение признать жалобу ИП <.....> не обоснованной по следующему основанию.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о размещении заказов под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация (далее также - федеральные нужды), либо потребности субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков, в том числе для реализации региональных целевых программ (далее также - нужды субъектов Российской Федерации). Под нуждами федеральных бюджетных учреждений и бюджетных учреждений субъектов Российской Федерации понимаются обеспечиваемые федеральными бюджетными учреждениями, бюджетными учреждениями субъектов Российской Федерации (независимо от источников финансового обеспечения) потребности в товарах, работах, услугах соответствующих бюджетных учреждений.

В соответствии со статьей 5 Закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков (далее также - контракты), а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

В силу части 1 статьи 9 Закона о размещении заказов под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд.

Из совокупности указанных норм Закона о размещении заказов следует, что предмет контракта определяется заказчиком самостоятельно, исходя из собственной нужды, то есть обеспеченной за счет средств соответствующего бюджета потребности заказчика в товарах, работах, услугах.

Довод заявителя жалобы о требовании в аукционной документации (раздел 2 образец примерной формы первой части заявки) предоставления участниками размещения заказа сертификатов соответствия на товары при выполнении работ не соответствует действительности, поскольку, как показала проверка и анализ предоставленных документов, а именно в разделе 2 образец примерной формы первой части заявки требование о предоставлении сертификатов отсутствуют.

В своей жалобе ИП <.....> не согласен с содержанием сформированной инструкции.

Такой довод заявителя жалобы не принимается Комиссией Ставропольского УФАС России по контролю в сфере закупок.

Согласно требованиям 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 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

Как показала проверка и анализ предоставленных документов, разделом 1 аукционной документации предусмотрена инструкция по заполнению первой части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, в связи, с чем заказчиком не были нарушены требования Закона о размещении заказов в части установления в аукционной документации инструкции по заполнению первой части заявки.

Кроме того, ни одним нормативно - правовым актом, ни одними правилами, ни какими либо другими документами не установлено требование к форме, а именно что должна содержать инструкция и какие сведения она должна содержать.

При таких обстоятельствах заказчиком не нарушена ни одна норма Закона о размещении заказов в части установления инструкции по заполнению заявки, в связи, с чем у комиссии нет законных оснований для отмены аукциона по таким обстоятельствам.

Извещение о размещении заказов было опубликовано на официальном сайте в сети интернет для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru> - 24.01.2014 г., а срок окончания подачи заявок установлен - 09.02.2014 09:00.

При изучении вышеуказанных обстоятельства комиссия отмечает, что у ИП <.....> имелось 15 дней для формирования и подачи заявки для участия в аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 41.7 Закона о размещении заказов любой участник размещения заказа, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение открытого аукциона в электронной форме, запрос о разъяснении положений документации об открытом аукционе в электронной форме. При этом такой участник размещения заказа вправе направить не более чем три запроса о разъяснении положений документации об открытом аукционе в электронной форме в отношении одного открытого аукциона в электронной форме. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса оператор

электронной площадки направляет запрос заказчику, в уполномоченный орган.

В свою очередь, согласно требованиям части 4 статьи 41.7 Закона о размещении заказов в течение двух дней со дня поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос, на официальном сайте при условии, что указанный запрос поступил заказчику, в уполномоченный орган не позднее, чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не позднее, чем за три дня до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе.

Таким образом, у участника размещения заказа имеется право на разъяснение документации, а у заказчика обязанность ответа на такой запрос, тем самым у участника размещения заказа имеется возможность и время для получения ответов на интересующие по аукционной документации вопросы.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ №51-ФЗ от 30 ноября 1994 года Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Комиссией установлено, что в аукционной документации в части установления инструкции по заполнению первой части заявки установлены требования в целях реализации потребностей заказчика в соответствии со статьей 34 Закона о размещении заказов, а сведения, запрещенные к указанию в части инструкции, в силу требований законодательства о размещении заказов в документации - отсутствуют.

2. В ходе проведения проверки в порядке статьи 17 Закона о размещении заказов Комиссией Ставропольского УФАС России по закупкам установлено, что при формировании аукционной документации по позиции 18 (спецификация товаров, используемых для выполнения работ) заказчиком допущено нарушение части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Согласно требованиям части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация, об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта, в том числе требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, 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, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям государственного заказчика.

При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

При таких обстоятельствах нужно указывать требования к товару и его характеристикам в соответствии с теми или иными межгосударственными стандартами с учетом положений части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

Исходя из своей потребности заказчиком была разработана и утверждена аукционная документация с указанием товара, который будет использоваться при их выполнении, где в спецификации были указаны все необходимые характеристики такого товара, а так же по некоторым позициям к товару указан ГОСТ которому должен соответствовать товар.

Так, например, по позиции 18 аукционной документации в спецификации товаров, используемых для выполнения работ, заказчиком требуется раствор цементно-известковый, где указано, что характеристики такого раствора должны соответствовать требованиям ГОСТа 28013-98, а далее указаны марка по подвижности по погружению конуса (Пк1\ Пк2\ Пк3\ Пк4\) и установлено, что подвижность по погружению конуса должно равняться 9-141 мм.

Как показала проверка и анализ предоставленных документов в соответствии с ГОСТом 28013-98 для марки подвижности Пк4 установлена норма подвижности по погружению конуса 12-14 см (140 мм), однако 14 см это 140 мм, а не 141 мм.

Таким образом, требования указанные в аукционной документации должны соответствовать требованиям ГОСТа 28013-98.

В части 6 статьи 17 Закона о размещении заказов сказано, при выявлении в результате проведения плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии нарушений указанными в части 1 настоящей статьи лицами законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или орган местного самоуправления вправе - выдать заказчику, аукционной комиссии, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании торгов.

При таких обстоятельствах в действиях ФГБУЗ "Санаторий для детей с родителями "Смена" Федерального медико-биологического агентства", по факту размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321100024013000144 установлено нарушение части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, в части разночтении между требованием ГОСТа и

требованием аукционной документации по одному и тому же товару.

Комиссия, руководствуясь ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <.....> на действия заказчика – ФГБУЗ "Санаторий для детей с родителями "Смена" Федерального медико-биологического агентства", по факту размещения путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321100024013000144 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту пищеблока – необоснованной;

3. По результатам проведения в порядке статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки признать нарушившим ФГБУЗ "Санаторий для детей с родителями "Смена" Федерального медико-биологического агентства" требования части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, в связи с чем, выдать ФГБУЗ "Санаторий для детей с родителями "Смена" Федерального медико-биологического агентства" и оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк – АСТ» обязательное для исполнения предписание;

4. Передать уполномоченному должностному лицу Ставропольского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о привлечении должностного лица допустившего нарушение требований Закона о размещении заказов к административной ответственности.

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