

## РЕШЕНИЕ №432

28.06.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), в составе(...), рассмотрев жалобу ИП Новиковой О.Л.,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилась с жалобой ИП Новикова О.Л. на действия заказчика- Областное государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Иркутская областная стоматологическая поликлиника» (ИОСП), в связи с установлением неправомерных требований в документации электронного аукциона (извещение № **31603693113**) на выполнение работ по выборочному капитальному ремонту помещений на 2 этаже здания ОГБУЗ «ИОСП», нарушающих интересы подателя жалобы и направленных на уменьшение количества участников, а также в связи с дачей заказчиком разъяснения ИП Новиковой О.Л. после окончания приема заявок.

Жалоба заявителя рассмотрена в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На рассмотрении податель жалобы поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представители заказчика, считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, по следующим основаниям.

Заказчик при формировании требований к аукционной документации руководствуется разумными требованиями к объекту закупки исходя из своих потребностей, по правилам, предусмотренным Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Иркутская областная стоматологическая поликлиника», утвержденным Министерством здравоохранения Иркутская области от 28.03.2016 г., с соблюдением требования Гражданского кодекса Российской Федерации и действующего законодательства РФ.

Требования к гарантийному сроку предъявляемые к результату выполненных работ продолжительностью 36 месяцев, не противоречат ГК РФ, так как были изначально предусмотрены проектом контракта в аукционной документации.

Заказчик установил требование об обеспечении гарантийных обязательств по Контракту в размере 30918,69 (Тридцать тысяч девятьсот восемнадцать) рублей 69 копеек РФ. ( 5% от НМЦК ).

При выборе Подрядчиком обеспечения исполнения обязательств по контракту способом внесения денежных средств на счет Заказчика используется лицевой счет «Средства во

временном распоряжении» (803.02.06.0009).

Данный лицевой счет открыт в Министерстве финансов Иркутской области для целей поступления-выбытия денежных средств обеспечивающих исполнение подрядчиками, исполнителями, поставщиками обязательств по заключаемым контрактам и обеспечения заявок при участии в конкурентных процедурах.

Поступающие денежные средства, не используются Заказчиком ни в каких иных целях кроме как целей урегулирования ответственности и обеспечение исполнения обязанности подрядчика, исполнителя, поставщика по заключенному контракту и ответственности по обязанности участника -победителя заключить контракт.

Так же контрактом предусмотрено право выбора способа обеспечения исполнения контракта путем предоставления безотзывной банковской гарантии сроком действия на не менее чем один месяц после окончания гарантийного срока.

Так как в соответствии с п.2 ст. 722 ГК РФ и предусмотренными условиями проекта контракта указано, что гарантия качества результата работы, если иное не предусмотрено договором подряда, распространяется на все, составляющее результат работы, то по результату работы гарантия качества распространяется на весь выполненный объем и невозможно разделить истечение гарантийного срока на отдельные составляющие виды работ.

Исчисление гарантийного срока определено в соответствии со ст. 190 ГК РФ истечением периода времени и определен 36 месяцев.

На основании вышеизложенного заказчик считает необоснованным доводы ИП Новиковой О.Л. по поводу возможности уменьшить сумму удержания средств на размер выполненной гарантии.

Из жалобы ИП Новиковой О.Л. следует, что Заказчик умышленно произвел действия путем предоставления ответа по разъяснению положений документации после срока подачи заявок.

Оповещение о поступлении запросов о разъяснении положений документации поступают с электронной площадки торгов otс.ru поступают на электронную почту Заказчика [oblsstom@irkoms.ru](mailto:oblsstom@irkoms.ru).

Электронный почтовый ящик настроен через сервер территориального фонда обязательного фонда обязательного медицинского страхования.

Как следует из служебной записки программист ОГБУЗ «ИОСП» К... (прилагается), из-за технического сбоя на сервере ТФОМС почтовые сообщения не поступали на электронную почту Заказчика в период с 09.06.2016 г. 14.06.2016г.

Не смотря на то, что данное сообщение по запросу поступило на сервер ТФОМС 09.06.2016 в 23.58 по Иркутскому времени на почтовый ящик Заказчика оно поступило только 14.06.2016г в 10.15 уже после окончания приеме заявок, Заказчик принял решения в любом случае ответ на поступивший запрос, в связи с чем довод ИП Новиковой в данной части, несостоятелен.

Комиссия, исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения заказчика, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

24.05.2016г. на официальном сайте закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) заказчик-Областное государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Иркутская областная стоматологическая поликлиника» (далее по тексту ОГБУЗ «ИОСП») опубликовал извещение № 31603693113 о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по выборочному капитальному ремонту помещений на 2 этаже здания ОГБУЗ «ИОСП», а также документацию по проведению открытого аукциона в электронной форме № 4223 -16/ОАЭФ на право заключения государственного контракта на выполнение работ по выборочному капитальному ремонту помещений на 2 этаже здания ОГБУЗ «ИОСП».

Закупка проводилась в соответствии с документацией по проведению открытого аукциона в электронной форме № 4223 -16/ОАЭФ на право заключения государственного контракта на выполнение работ по выборочному капитальному ремонту помещений на 2 этаже здания ОГБУЗ «ИОСП» (далее по тексту аукционная документация), в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Иркутская областная стоматологическая поликлиника», утвержденным Министерством здравоохранения Иркутская области от 28.03.2016г.

Согласно п. 1.17 Информационной карты аукционной документации, подрядчик гарантирует соответствие качества выполненных работ условиям контракта. Гарантийный срок для результата работ составляет 36 месяцев с даты подписания сторонами акта о приеме выполненных работ (форма КС-2). Гарантия качества результата работ распространяется на все, составляющее результат работ. На все время гарантийного срока Подрядчик предоставляет обеспечения исполнения гарантийных обязательств по контракту в размере 5 (пяти) процентов от НМЦК.

Пунктом 5.2. Информационной карты аукционной документации установлено, что размер обеспечения исполнения контракта 15% (пятнадцать процентов), начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 92756 рублей 07 копеек, из них (5% от НЦМК) 30918 рублей 69 копеек обеспечивает исполнение гарантийных обязательств.

Вышеуказанные сведения также продублированы в п. 8.1. проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации.

Частью 1 ст. 722 ГК РФ, установлено, что в случае, когда законом, иным правовым актом, договором подряда или обычаями делового оборота предусмотрен для результата работы гарантийный срок, результат работы должен в течение всего гарантийного срока соответствовать условиям договора о качестве ([пункт 1 статьи 721](#)).

Согласно части 1 ст. 754 ГК РФ, подрядчик несет ответственность перед заказчиком за допущенные отступления от требований, предусмотренных в технической документации и в обязательных для сторон строительных нормах и правилах, а также за недостижение указанных в технической документации показателей объекта строительства, в том числе таких, как производственная мощность предприятия.

При реконструкции (обновлении, перестройке, реставрации и т.п.) здания или сооружения на подрядчика возлагается ответственность за снижение или потерю прочности, устойчивости, надежности здания, сооружения или его части.

Частью 1 ст. 755 ГК РФ, установлено, что подрядчик, если иное не предусмотрено договором строительного подряда, гарантирует достижение объектом строительства указанных в технической документации показателей и возможность эксплуатации объекта в соответствии с договором строительного подряда на протяжении гарантийного срока. Установленный законом гарантийный срок может быть увеличен соглашением сторон.

Пунктами 8.2., 8.3., проекта контракта, установлено, что обеспечение исполнения контракта должно обеспечивать выполнение всех обязательств подрядчика по контракту, в том числе гарантийных (если таковые установлены), а также по возмещению убытков и уплате неустоек.

В случае, если подрядчиком в качестве обеспечения исполнения контракта выбрана безотзывная банковская гарантия, то срок данной банковской гарантии должен превышать в части исполнения обязательств по контракту не менее чем на один месяц с момента исполнения обязательств, а в части и в размере исполнения гарантийных обязательств не менее чем на один месяц после окончания гарантийного срока на выполнение работы в соответствии с настоящим контрактом.

Пунктом 11 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации,

установлены сроки действия контракта, а именно: настоящий контракт вступает в действие с момента его подписания сторонами и действует до «29» июля 2016 г. включительно, а в части расчетов и гарантийных обязательств - до полного их исполнения Сторонами.

Следовательно, срок гарантийных обязательств подрядчика и расчеты по ним, относится к сроку действия контракта.

Частью 1 ст. 329 ГК РФ, установлено, что исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, обеспечительным платежом и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что требование об обеспечении гарантийных обязательств по Контракту в размере 30918,69 (восемнадцать) рублей 69 копеек РФ. ( 5% от НМЦК ) определено заказчиком в соответствии ч. 1 ст. 329 ГК РФ.

Исчисление гарантийного срока установлено заказчиком в соответствии со ст. 190 ГК РФ и составило 36 месяцев.

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области, исследовав все имеющиеся в жалобе материалы, пришла к выводу о том, что оспариваемые подателем жалобы пункты аукционной документации ( в том числе п. 1.17, п. 8.6 п. 8), установлены в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (Федеральным законом N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Гражданским Кодексом Российской Федерации»), а так же Положением о закупке ОГБУЗ «ИОСП».

Довод подателя жалобы о том, что срок банковской гарантии должен составлять с момента заключения контракта по 29.08.2016г., не состоятелен, поскольку пунктом 8.3 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, прямо установлено, что в случае, если подрядчиком в качестве обеспечения исполнения контракта выбрана безотзывная банковская гарантия, то срок данной банковской гарантии должен превышать в части исполнения обязательств по контракту не менее чем на один месяц с момента исполнения обязательств, **а в части и в размере исполнения гарантийных обязательств не менее чем на один месяц после окончания гарантийного срока на выполнение работы в соответствии с настоящим контрактом.**

В данном случае, согласно аукционной документации, гарантийный срок, составляет 36 месяцев, следовательно, срок банковской гарантии, в части и в размере исполнения гарантийных обязательств, не может быть меньше установленного гарантийного срока.

Довод подателя жалобы о том, что заказчик, устанавливая оспариваемые требования в аукционной документации, нарушает права на участие субъектом малого предпринимательства, не состоятелен, так как проводимый ОГБУЗ «ИОСП» аукцион на выполнение работ по выборочному капитальному ремонту помещений на 2 этаже здания ОГБУЗ «ИОСП» не относится заказчиком к перечню закупаемых товаров, работ услуг, закупка которых является обязательной у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Довод ИП Новиковой о том, что положением о закупке заказчика не предусмотрено требование, об обеспечении контракта, несостоятелен, в силу следующего.

Пунктом 1.9.3. Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Иркутская областная стоматологическая поликлиника», утвержденным Министерством здравоохранения Иркутская области от 28.03.2016г., установлено, что заказчик вправе предусмотреть в проекте договора и документации о закупке условия об обеспечении исполнения договора. Способ обеспечения договора устанавливается заказчиком в соответствии с нормами Гражданского кодекса Российской Федерации. Срок на который предоставляется обеспечение исполнения договора, указывается в проекте договора и в документации о закупке.

Аукционной документацией предусмотрено требование о размере обеспечения исполнения контракта 15% (пятнадцать процентов), начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 92756 рублей 07 копеек, из них (5% от НЦМК) 30918 рублей 69 копеек обеспечивает

исполнение гарантийных обязательств (п. 5.2. Информационной карты и пунктом 8.1. проекта договора, являющихся неотъемлемой частью документации).

По факту разъяснения по запросу ИП Новиковой за пределами срока подачи заявки, установлено следующее.

Оповещение о поступлении запросов о разъяснении положений документации поступают с электронной площадки торгов otcs.ru поступают на электронную почту Заказчика [oblsstom@irkoms.ru](mailto:oblsstom@irkoms.ru).

Электронный почтовый ящик настроен через сервер территориального фонда обязательного фонда обязательного медицинского страхования.

Из-за технического сбоя на сервере ТФОМС почтовые сообщения не поступали на электронную почту Заказчика в период с 09.06.2016г. по 14.06.2016г.

Возобновление доставки электронных писем произошло, после анализа сбоя и устранения ошибки в работе программ 14.06.2016г.

Письмо о разъяснении п. 1.17 Информационной карты аукционной документации, поступило на почтовый ящик Заказчика только 14.06.2016г. в 10час. 15мин. после окончания приема заявок.

Несмотря на фактическое поступление запроса о разъяснении от ИП Новиковой после окончания срока подачи заявок, заказчиком дан ответ по существу поставленного вопроса.

Факт того, что с сервера ТФОМС почтовые сообщения не поступали на электронную почту Заказчика в период с 09.06.2016 г. по 14.06.2016г., в связи с техническим сбоем, подтвержден документально, в связи с чем Комиссия антимонопольного органа пришла к выводу о том, что дать ответ на разъяснение положения аукционной документации по запросу, поступившему на сервер ТФОМС 09.06.2016 в 23.58 по Иркутскому времени от ИП Новиковой, в срок до окончания срока подачи заявок объективно не представлялось возможным, в связи с наличием технической ошибки (сбоя), вне зависимости от воли заказчика.

Комиссией антимонопольного органа также установлено, что аукционная документация опубликована заказчиком на официальном сайте закупок 24.05.2016г., ИП Новикова не обращалась с жалобой в антимонопольный орган на положения аукционной документации, нарушающие, по мнению подателя жалобы, ее законные интересы.

На основании изложенного, и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ Комиссия,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Новиковой О.Л. на действия заказчика- Областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Иркутская областная стоматологическая поликлиника», извещение № 31603693113, необоснованной.
2. Копию решения направить сторонам по жалобе.

Председатель комиссии

(...)

Члены комиссии

(...)

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.