

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 109/2017 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

26 января 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

в отсутствие представителя ООО «Пульсар», в присутствии представителя ФГБОУ «ВДЦ «Орленок» Бжассо И.Ю. (доверенность в материалах дела), рассмотрев жалобу ООО «Пульсар» (далее – Заявитель) на действия ФГБОУ «ВДЦ «Орленок» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона : «Поставка моноблоков» (извещение № 0318100047916000307) в части нарушения 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 о контрактной системе, Федеральный закон №44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения аукционной документации. Считает, что описание объекта закупки не соответствует ст. 33 Закона о контрактной системе. Проект контракта содержит информацию о ином предмете закупки, отличном от извещения о проведении электронного аукциона.

Заказчиком представлены письменные пояснения, согласно которым с доводами жалобы не согласны. Считают, что аукционная документация разработана с учетом положений Закона о контрактной системе. В проект контракта были внесены изменения.

Рассмотрев представленные материалы, ознакомившись с документами сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

ФГБУ «Сочинский национальный парк» проводился электронный аукцион «Поставка моноблоков» (извещение № 0318100047916000307).

Начальная (максимальная) цена контракта – **1 346 400 ,09** рубль.

В соответствии с ч. 3,4 ст. 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке,

вправе направить 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. 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.

Согласно п. 11) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

В п. 7 раздела «Информационная карта аукциона» установлено: «Дата начала срока предоставления участникам настоящего аукциона разъяснений положений документации - **«21» декабря 2016 г.** Дата окончания срока предоставления участникам настоящего аукциона разъяснений положений документации - **«18» января 2017 г.»**.

Таким образом, с учетом положений ст. 65 Закона о контрактной системе, последним днем подачи запроса на разъяснение положений аукционной документации является 16 января 2017 года, запрос участника был направлен Заказчику 17 января 2017 года, то есть за пределами установленных ч. 4 ст. 65 Закона о контрактной системе сроков.

Согласно ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с п.1), 2) ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

Описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание 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;

использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В п. 4.3.3 «Инструкция по заполнению заявки» указано, что показатели установлены заказчиком в соответствии с действующей в РФ нормативно-технической базой и служат для расширения возможного круга участников с целью защиты конкуренции, расширяя круг товаров (материала), доступных к поставке на аукцион. Если заказчиком при описании объекта закупки не использованы такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, то это обосновано: отличием требований Заказчика, проектной документации от стандартных; необходимостью четкого разделения показателей на показатели, не подлежащие конкретизации и показатели, имеющие минимальные и (или) максимальные значения; более конкретными требованиями Заказчика по сравнению с требованиями, приведенными в нормативно-технической документации. Данные требования обязательны для выполнения и приняты заказчиком с целью расширения доступа к участию в аукционе для товаров (материала), не сертифицированных по указанному ГОСТ, но имеющих требуемые заказчиком характеристики. В случае отсутствия стандарта, регламентирующего производство товара либо какую-либо его характеристику или вариант исполнения, участнику необходимо ориентироваться на требования, установленные Заказчиком.

В разделе «Техническая часть» Заказчиком установлено: «Гарантия и гарантийное обслуживание на все поставляемое основное оборудование должны быть не менее 36-ти месяцев. Адреса и телефоны сервисного центра предоставляются при поставке изделий. По заявке заказчика о неисправности должен быть организован выезд специалиста из сервисного центра на место эксплуатации. Заявки должны

приниматься с 9-00 до 18-00 в рабочие дни по телефонам и по электронной почте (номера телефонов и адрес электронной почты предоставляется при поставке изделий). Срок ремонта должен составлять не более 3-х рабочих дней во избежание длительных простоев в работе Заказчика.».

Представитель Заказчика пояснил, что требования к обслуживанию разработаны с учетом потребности Заказчика, анализа рынка на данный вид продукции и минимизации дополнительных расходов государственного учреждения, в случае неисправности оборудования в пределах гарантийных обязательств. Требования к гарантийному обслуживанию установлены в период действия гарантии на товар, обязанность обслуживания поставляемой продукции на весь период эксплуатации аукционной документацией не предусмотрена.

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе).

В 2.5 проекта контракта установлено: «упаковка товара должна содержать маркировку на русском языке, включающую следующие сведения: наименование Товара, дата его производства, количество единиц Товара, вес нетто и брутто Товара; сведения о поставщике, наименование фирмы-изготовителя, товарный знак (при наличии), юридический адрес изготовителя, (идентификационные ярлыки). Маркировка должна быть четкой и несмываемой.».

Согласно ч. 1, 2 ст. 481 ГК РФ если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства, продавец обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, за исключением товара, который по своему характеру не требует затаривания и (или) упаковки. Если договором купли-продажи не определены требования к таре и упаковке, то товар должен быть затарен и (или) упакован обычным для такого товара способом, а при отсутствии такого способом, обеспечивающим сохранность товаров такого рода при обычных условиях хранения и транспортирования.

Предметом контракта является приобретение для нужд Заказчика моноблоков, поставка которых без упаковки может повлечь повреждение товара, таким образом Заказчиком установлены общие требования к упаковке и маркировке, свойственные для требуемого вида продукции с перечнем основной информации, необходимой для идентификации продукции при приемке товара, что не противоречит нормам Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 9, 12 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом. Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с

использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Согласно ч. 1, 2 ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон. Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

В п. 2.9, 2.11, 2.12 Заказчиком предусмотрена возможность принятия решения об одностороннем отказе, в случае нарушения поставщиком существенных условий договора поставка, с указанием срока направления такого решения стороне в соответствии с ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Таким образом, п. 2.18 проекта контракта не противоречит Закону о контрактной системе.

В п. 5.1 контракта установлено: цена Контракта составляет: _____ (_____) рублей, в том числе НДС ____%.

Заказчиком не установлен контрактный процент НДС, представитель Заказчика пояснил, что в случае, если победителем электронного аукциона будет лицо, применяющее упрощенную систему налогообложения, то в контракте будет указано НДС 0%, что не нарушает прав участников закупки. Также п. 5.4 проекта контракта составлен с учетом возможности участия лиц, соответствующих ст. 346.11 Налогового кодекса РФ, которые согласно ст. 169 Налогового кодекса не используют счета-фактуры, а именно: «способы и условия осуществления оплаты Поставщику в рамках настоящего Контракта: Безналичный расчет, по факту поставки и приемки Товара в течение 30 календарных дней на основании подписанной сторонами накладной, счета и/или счета – фактура при условии, что поставка выполнена надлежащим образом. Платеж считается осуществленным в

момент списания средств с лицевого счета Заказчика.».

Комиссия, руководствуясь ч. 1,3,4 ст.105 и на основании ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Пульсар» необоснованной.
2. Отменить приостановление определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части подписания контракта (извещение № 0318100047916000307).

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.