

Решение
по делу №06/3960-17
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

20.10.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

Заказчика И. В. Лазаревой (по доверенности), Г. Р. Адилгазиевой (по доверенности),

Уполномоченного органа П. М. Каштанова (по доверенности), Е. В. Купаревой (по доверенности),

Заявителя Д. Н. Голобокова (по доверенности), —

рассмотрев жалобу Заявителя от 16.10.2017 (вх. №4537/09 от 17.10.2017) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Капитальный ремонт здания городской детской поликлиники ГБУЗ РК "Симферопольская городская детская клиническая больница" по адресу: г. Симферополь, ул. Семашко, 6» (номер извещения 0175200000417000416) (далее — Аукцион), в соответствии со статьей 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 о контрактной системе), согласно Административного регламента 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, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком в проекте контракта неправомерно установлены требования к антидемпинговым мерам и обеспечению исполнения контракта.
2. Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлено необъективное описание материалов (товаров), используемых при выполнении работ по капитальному ремонту здания Заказчика (по позициям №№12, 27, 32, 62, 94, 117, 139, 166).
3. Заказчиком в документации об Аукционе ненадлежащим образом составлена Инструкция по заполнению первых частей заявок участников, что приводит к невозможности надлежаще сформировать и подать заявку на участие в Аукционе.
4. В проекте контракта отсутствует график производства работ, что делает невозможным участие в закупке тем самым ограничивая круг участников Аукциона.

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 18.10.2017 №06/11729, направленное Заявителю, Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение о проведении закупки размещено на официальном сайте — 12.09.2017, изменения – 26.09.2017;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта – 47 165 100,00 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 17.10.2017 08:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 24.10.2017, дата проведения Аукциона: 27.10.2017.

1. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком в проекте контракта неправомерно установлены требования к антидемпинговым мерам и обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе определено, что если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Комиссией установлено, что Заказчиком в проекте контракта указано следующее: «...

14.2.Требования к обеспечению исполнения контракта, если осуществляется в виде денежных средств:

- денежные средства, вносимые в обеспечение исполнения контракта, должны быть перечислены в размере 10 % от НМЦК, что составляет 4716510,00 руб. (четыре миллиона семьсот шестнадцать тысяч пятьсот десять рублей 00 копеек), но не менее чем в размере аванса, по следующим реквизитам:

Государственное бюджетное учреждение здравоохранения Республики Крым «Симферопольская городская детская клиническая больница» (наименование л/с **20756Щ90440** **В назначении платежа указать КБК 000000000000000000510**)

Банк получателя: УФК по республике Крым

р/счет 40601810035101000001; л/с 21756Щ90440 (бюджетный)

БИК 043510001 Отделение Республики Крым

ИНН 9102064384/ОКПО 00805643

КПП 910201001

ОКТМО 35701000001

ОГРН 1149102171745

Назначение платежа: Средства для обеспечения исполнения контракта в соответствии с Протоколом проведения итогов электронного аукциона №__ от «_»_____201_года. НДС не облагается.- в случае надлежащего исполнения Подрядчиком всех обязательств по Контракту в полном объеме возврат обеспечения исполнения контракта в виде Внесенных денежных средств производится Государственным заказчиком на основании письменного обращения Подрядчика в течение 10 банковских дней с момента получения такого обращения Государственным заказчиком.

...

19.1.Если начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и Подрядчиком, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления Подрядчиком обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в пункте 14.2. настоящего Контракта, но не менее чем в размере аванса и составляет 7 074 765, 00 руб.

...» (цитаты).

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии а также в составе жалобы не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

2. По мнению Заявителя Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлено необъективное описание материалов (товаров), используемых при выполнении работ по капитальному ремонту здания Заказчика (по позициям №№12, 27, 32, 62, 94, 117, 139, 166).

В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, в том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкции по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе документов и информации, не допускается.

Пунктом 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать следующую информацию:

- согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения

товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

- согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документации об Аукционе предметом контракта является выполнение работ по капитальному ремонту здания Заказчика, т.е. выполнение работ.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

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

2) использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Учитывая, что Закон о контрактной системе не обязывает участника Аукциона в момент подачи заявки на участие в Аукционе иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации об Аукционе, вышеприведенные примеры подробного изложения в документации об Аукционе требований к описанию участниками Аукциона в заявке на участие в Аукционе путем предоставления показателей и их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения компонентов товара, показателей технологии производства, показателей, значения которых

становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Комиссия, изучив документацию об Аукционе, ответы на запросы о даче разъяснений положений документации об Аукционе, размещенные Заказчиком на официальном сайте, установила ненадлежащее описание Заказчиком товаров, используемых при выполнении работ, указанных Заявителем в жалобе по позиции №№62, чем нарушены требования части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Данные действия Заказчика нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что доводы Заявителя, изложенные в жалобе, нашли свое частичное подтверждение.

3. Согласно доводам жалобы Заказчиком в документации об Аукционе ненадлежащим образом составлена Инструкция по заполнению первых частей заявок участников, что приводит к невозможности надлежаще сформировать и подать заявку на участие в Аукционе.

Пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не изменяются.

Неустановление Заказчиком надлежащей Инструкции по заполнению заявки может привести возникновению у участников закупки ошибок технического характера при заполнении и формировании своих заявок, что в свою очередь может привести к признанию таких заявок не соответствующими установленным Заказчиком требованиям

Вместе с тем, положения Закона о контрактной системе не предусматривают требований к определению конкретной формы инструкции.

Комиссия, изучив «ИНСТРУКЦИЮ УЧАСТНИКУ ЗАКУПКИ ПО ЗАПОЛНЕНИЮ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В АУКЦИОНЕ В ЭЛЕКТРОННОМ ФОРМЕ», содержащуюся в документации об Аукционе, приходит к выводу, что положения инструкции позволяют участникам Аукциона надлежащим образом подготовить заявку на участие в Аукционе, в связи с чем доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

4. В качестве довода жалобы Заявитель указывает, что в проекте контракта отсутствует график производства работ, что делает невозможным участие в закупке тем самым ограничивая круг участников Аукциона.

В ходе заседания Комиссии представители Заказчика пояснили: «...Относительно претензий заявителя в части составления «Графика производства работ» поясняем следующее. В перечень приложений к контракту включен, в том числе, график производства работ (форма) (п. 21.2. Контракта).

В проекте контракта указана именно форма такого приложения, без его конкретизации, т.к. это возможно после подписания контракта.

Так, п.п. 5.4.3.2 проекта контракта предусмотрено: «В течение 3-х (трех) рабочих дней, после дня подписания Контракта, передать Государственному заказчику на согласование «График производства работ» по форме, согласно Приложению №3 к Контракту.». В свою очередь п.п. 5.2.1.1 проекта контракта закреплено: «В течение 7 рабочих дней с даты предоставления Подрядчиком на согласование «Графика производства работ» согласовать «График производства работ», либо направить Подрядчику замечания к его содержанию и (или) оформлению с указанием срока устранения. Согласованный «График производства работ» оформляется дополнительным соглашением к Контракту.». Учитывая наличие в проекте контракта точные ссылки на срок начала и окончания работ (п. 4.1) содержание вышеуказанных подпунктов проекта контракта в полной мере отвечают требованиям действующего законодательства РФ, в частности ст. 708 Гражданского кодекса РФ и соответственно никаким образом не могут нарушать права и законные интересы заявителя.

Ссылка заявителя на нарушение ст. 110.2 Закона № 44-ФЗ, которой предусмотрена необходимость

разработки как графика выполнения работ, так и графика финансирования необоснованна, поскольку данная статья регулирует особенности заключения и исполнения контракта, предметом которого является выполнение проектных и (или) изыскательских работ, и контрактов, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, в рассматриваемом же случае предметом контракта является капитальный ремонт...» (цитата).

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель на заседании Комиссии а также в составе жалобы не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.
2. Признать Заказчика нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.
3. Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать, т.к. по установленным нарушениям выдано предписание по делу №06/3914-17.
4. Материалы по делу №06/3960-17 соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать, в виду передачи материалов дела №06/3914-17.
5. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 18.10.2017 №06/11729.

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