РЕШЕНИЕ № 067/10/18.1-240/2019

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

12 ноября 2019 года г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

<…>

<…>

<…>

при участии представителей заказчика <…>, <…>

в отсутствие представителей заявителя <…> (о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом),

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее – Комиссия) полномочий по контролю за проведением торгов и порядком заключения договоров, рассмотрев жалобу <…> на положения аукционной документации заказчика <…>

при проведении аукциона в электронной форме на поставку и настройку программно-аппаратного комплекса ситуационного центра Губернатора Смоленской области (извещение № 31908418268 размещено на сайте www. zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 01.11.2019 поступила жалоба <…> (далее также Заявитель), согласно которой документация об электронном аукционе составлена с нарушением положений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также Положения о закупках товаров, работ, услуг <…>.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать жалобу < … > необоснованной, представили письменные возражения по доводам, изложенным в жалобе.

В ходе рассмотрения жалобы заявителя по существу Комиссией установлено следующее.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 18.10.2019 опубликовано извещение № 31908418268 о проведении аукциона в электронной форме на поставку и настройку программно-аппаратного комплекса ситуационного центра Губернатора Смоленской области; начальная (максимальная) цена договора – 13 170 000,00 рублей.

Данная закупка проводилась в соответствии с Законом о закупках.

В соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

На основании пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках к принципам, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относятся равноправие справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 данного закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность заказчика по оспариваемой закупке регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным наблюдательным советом <…> (протокол от 24.09.2019 № 45) (далее – Положение о закупках), документацией об аукционе в электронной форме на поставку и настройку программно-аппаратного комплекса ситуационного центра Губернатора Смоленской области (далее – документация об аукционе).

Согласно пункту 13 извещения участник аукциона в электронной форме вправе подать заявку на участие в аукционе в электронной форме в любое время, с момента размещения данного извещения о проведении аукциона до 09-00 часов (время московское) 05.11.2019.

Дата окончания срока рассмотрения заявок – 05.11.2019.

Дата и время проведения аукциона в электронной форме – 08.11.2019 в 12-00 часов (время московское).

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 05.11.2019 на участие в данной процедуре была подана одна заявка. По результатам рассмотрения единственной заявки Единой комиссией принято решение о признании данной процедуры несостоявшейся.

1. Согласно первому доводу жалобы в аукционной документации заказчиком не установлены требования к банковской гарантии, кроме требований к её сроку, что противоречит подпункту 8.1.11 Положения о закупках.

Из положений пункта 2 части 26 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке заказчик вправе установить требование об обеспечении исполнения договора.

В подпункте 8.1.11 Положения о закупках определено, что в извещении о закупке должны быть указаны требования к обеспечению исполнения договора: размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок предоставления обеспечения исполнения договора.

Комиссией установлено, что в пункте 12 извещения определены размер, порядок предоставления и требования к обеспечению исполнения договора, а также информация о банковском сопровождении договора.

В соответствии с данным пунктом договор заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается Договор, обеспечения исполнения Договора. Исполнение Договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком, или внесением денежных средств на счет Заказчика по учету средств во временном распоряжении. Способ обеспечения исполнения Договора определяется участником закупки, с которым заключается Договор, самостоятельно.

При этом обеспечение исполнения договора предоставляется на весь срок действия договора. В случае предоставления поставщиком в качестве обеспечения исполнения договора банковской гарантии её срок должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц.

Согласно данному пункту размер обеспечения исполнения договора, который составляет 10 (десять) процентов от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 1 317 000 (Один миллион триста семнадцать тысяч) рублей 00 копеек.

Сумма обеспечения подлежит выплате заказчику в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком своих обязательств по договору.

Обеспечение исполнения договора подлежит возврату поставщику в течение 20 (двадцати) дней со дня исполнения сторонами обязательств по договору. В случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по договору перестало быть действительным, закончило свое действие или иным способом перестало обеспечивать исполнение поставщиком своих обязательств по договору, поставщик обязуется в течение 5 (пяти) рабочих дней предоставить заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения обязательств по настоящему договору на тех же условиях и в том же размере, которые указаны в настоящем разделе.

Аналогичные требования указаны в пункте 20 Информационной карты данного аукциона.

Данные обстоятельства свидетельствуют о том, что заказчиком установлены требования к предоставлению банковской гарантии в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках.

В этой связи вышеуказанный довод заявителя не нашел своего подтверждения.

2. По мнению заявителя требования к составу первой части заявки установлены Заказчиком с нарушением подпунктов 8.2.1, 8.2.2, 8.2.3 Положения о закупках.

Пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами 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, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Таким образом, заказчик формирует техническое задание, устанавливает функциональные и технические характеристики закупаемого товара в соответствии с собственными потребностями.

Согласно пункту 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Подпунктом 8.2.1 Положения о закупках установлено, что требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствии поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке установлены пунктом 8.2.2 Положения о закупках.

Подпунктом 8.2.3 Положения о закупках определены требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных характеристик.

Пунктом 13 извещения предусмотрено, что подача заявок на участие в аукционе в электронной форме осуществляется посредством электронной площадки только лицами, получившими аккредитацию на электронной площадке, в порядке, предусмотренном регламентом Универсальной электронной торговой площадки АО «ЕЭТП».

В соответствии с требованиями к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкции по ее заполнению заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей.

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе, и указание на товарный знак.

В подпункте 3.2 Технического задания, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, заказчиком установлены требования к техническим характеристикам компонент программно-технического комплекса. Иные требования к техническим и функциональным характеристикам оборудования представлены в пункте 3.3 Технического задания.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что содержащиеся в документации об аукционе требования к закупаемому товару, являются достаточными и позволяют участнику закупки надлежащим образом оформить заявку.

При этом Комиссия учитывает также то, что Заявитель, продекларировав в своей жалобе о том, что Заказчик требования к составу первой части заявки установлены с нарушением подпунктов 8.2.1, 8.2.2, 8.2.3 Положения о закупках, не указал, в чем именно состоит такое несоответствие.

Таким образом, данный довод жалобы не нашел своего подтверждения.

3. В поданной жалобе заявитель указал, что документация о закупке не содержит сведений о форме, порядке, дате начала и дате окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном Законом о закупках и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

В соответствии частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках, подпунктами 9.3, 9.4 Положения о закупках в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчик

осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос.

Пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны формы, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке.

Аналогичное положение установлено подпунктом 8.2.11 Положения о закупках.

Комиссией Смоленского УФАС России установлено, что документация об аукционе действительно не содержит порядка предоставления разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке, а именно, в извещении и документации не установлены конкретные даты начала и окончания срока предоставления участникам закупки таких разъяснений.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат подпункту 8.2.11 Положения о закупках и нарушают пункт 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Заявитель отметил, что согласно пункту 4.3 проекта договора с целью детального исследования характеристик поставляемого товара на соответствие установленным требованиям заказчик вправе провести независимую экспертизу. Между тем, сроки проведения экспертизы проектом договора не установлены.

По мнению заявителя, данное обстоятельство может привести к тому, что заказчиком могут быть нарушены сроки проведения экспертизы, и как следствие, может привести к просрочке исполнения обязательств и последующему взысканию неустоек.

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 4.3 проекта договора заказчик вправе провести независимую экспертизу с целью детального исследования характеристик поставляемого товара на соответствие требованиям, установленным заказчиком.

Представитель заказчика пояснил, что сроки проведения экспертизы не предусмотрены договором в связи с тем, что пунктом 4.2 раздела 4 договора указано, что заказчик имеет право в течение 5 (пяти) рабочих дней после поставки Товара осуществлять технический контроль и/или испытания

для подтверждения соответствия Товара требованиям договора.

Комиссия учитывает, что ни Закон о закупках, ни Положение о закупках не содержат нормы, устанавливающей требования к срокам проведения независимой экспертизы; при этом указание в проекте договора на право проведения независимой экспертизы само по себе не ведет к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки.

В этой связи Комиссия считает указанный довод жалобы заявителя не нашедшим своего подтверждения.

5. <…> также указало, что работы по проектированию, монтажу и пуско-наладке инженерных систем не предусмотрены данным Техническим заданием и обеспечиваются заказчиком. При этом заказчик может затянуть сроки проведения работ, что в свою очередь может привести к просрочке исполнения обязательств и последующему взысканию неустоек с поставщика.

Как пояснил на заседании Комиссии представитель заказчика, согласно подпункту 3.3.1 Технического задания предусмотрено, что к моменту выполнения работ заказчик указывает место расположения распределительного щита для подключения ПТК. Точкой подключения ПТК является щит распределительный, место расположения которого указывает Заказчик к моменту выполнения работ.

Из изложенного следует, что обжалуемые заявителем работы к моменту выполнения работ по настройке программно-аппаратного комплекса работы по монтажу и пуско-наладке инженерных систем будут выполнены в полном объеме и не приведут к просрочке исполнения договора со стороны поставщика.

При этом Заявитель в своей жалобе не указал нормы Закона о закупках и/или Положения о закупках, которыми спорное положение Технического задания нарушено.

Учитывая вышеизложенное, соответствующий довод заявителя не нашел своего подтверждения.

Комиссия также приходит к выводу о том, что выявленное Комиссией нарушение Закона о закупках не повлияло и не могло повлиять на результат определения победителя закупки, у Заявителя не имелось препятствий – в случае необходимости, направить в адрес Заказчика запрос о разъяснении положений документации об аукционе, в связи с чем не усматривает

оснований для выдачи предписания об устранении допущенных заказчиком.

Изучив все материалы по жалобе, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью <…> на положения аукционной документации заказчика <…> при проведении аукциона в электронной форме на поставку и настройку программно-аппаратного комплекса ситуационного центра Губернатора Смоленской области (извещение № 31908418268) обоснованной (в части).

2. Признать в действиях заказчика <…> нарушение требований пункта 11 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», подпункта 8.2.11 Положения о закупках товаров, работ, услуг <…>, утвержденного наблюдательным советом <…> (протокол от 24.09.2019 № 45).

3. Предписание об устранении нарушений действующего законодательства не выдавать в связи с отсутствием доказательств того, что данные нарушения привели к ограничению количества участников закупки, нарушению прав и законных интересов заявителя, или повлияли (могли повлиять) на результаты определения победителя закупки.

4. Передать уполномоченному должностному лицу материалы для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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