

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 1550/2018 о нарушении

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

07 сентября 2018 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) <...>

рассмотрев жалобу ООО Объединение «Сочикапстрой» (далее – Заявитель) на действия ФГБОУ ВДЦ «Орленок» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Поставка и монтаж комплектов систем для контроля температуры, относительной влажности, чистоты, скорости движения воздуха в помещениях детских лагерей "Штормовой" и "Стремительный"» (извещение № 0318100047918000137) 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),

УСТАНОВИЛА:

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

Заявитель обжалует положения аукционной документации. В своей жалобе ООО Объединение «Сочикапстрой» указывает на следующие нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок: 1) в проекте контракта установлены требования в соответствии с нормами, утратившими силу с 01.07.2018 г.; 2) законодательством о контрактной системе в сфере закупок не предусмотрено требование обеспечения исполнения контракта в виде залога; 3) разъяснения положений аукционной документации изменили суть документации; 4) установленные в описании объекта закупки требования к товару не позволяют определить минимальные, максимальные и неизменные показатели; 5) в требованиях к товару установлены показатели

веса, выраженные в килограммах, что не соответствует требованиям действующего законодательства Российской Федерации; 6) в проекте контракта требования к проведению экспертизы не соответствуют Закону о контрактной системе; 7) цена контракта рассчитана без учета коммунальных платежей (электроэнергия); 8) в техническом задании указано о заключении дополнительных договоров, не включенных в предмет закупки, что является кабальными условиями; 9) в Техническом задании определены условия выполнения работ, не соответствующие нормативным актам; 10) требование о заключении с Заказчиком договора на потребление электроэнергии является незаконным; 11) в проекте контракта определено условие о подписании контракта электронной цифровой подписью, что не соответствует действующему законодательству; 12) условия приложенного Заказчиком к разъяснениям положений аукционной документации проекта договора в части опломбировки приборов учета электрической энергии противоречат требованиям действующего законодательства, а также в части перерыва в подаче электрической энергии (мощности) влекут невозможность исполнения контракта.

На основании п. 3.32 Приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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» по ходатайству лиц, участвующих в рассмотрении жалобы и проведении внеплановой проверки, либо по собственной инициативе, в том числе для выяснения обстоятельств, имеющих значение для принятия решения, в заседании комиссии может быть объявлен перерыв. При объявлении перерыва лицам, присутствующим на заседании Комиссии, объявляется о дате, времени и месте продолжения заседания Комиссии. Письменное уведомление о месте, дате и времени рассмотрения жалобы после перерыва не направляется. При объявлении перерыва срок рассмотрения жалобы не приостанавливается и не продлевается.

На заседании Комиссии объявлен перерыв до 14 ч. 00 мин. 07.09.2018 г. с целью получения дополнительной информации и документов.

После перерыва состав Комиссии тот же, явились представители ООО Объединение «Сочикапстрой» Баширов Д.А., ФГБОУ ВДЦ «Орленок» Бжассо И.Ю., Колевайко Ю.А. (доверенности в материалах дела).

Представителями Заказчика представлено извещение о проведении электронного аукциона, документация об электронном аукционе, заявки участников закупки, письменные пояснения по существу жалобы, с доводами

которой представители Заказчика не согласны и считают, что аукционная документация соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – ФГБОУ ВДЦ «Орленок» проводился электронный аукцион: «Поставка и монтаж комплектов систем для контроля температуры, относительной влажности, чистоты, скорости движения воздуха в помещениях детских лагерей "Штормовой" и "Стремительный"» (извещение № 0318100047918000137).

Начальная (максимальная) цена контракта – 38 898 249,88 рублей.

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

Согласно ч. 1 ст. 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в [частях 2 и 3 статьи 63](#) настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

В п. 10.4 Раздела I.1 Части I аукционной документации предусмотрено, что в случае, если аукцион признан не состоявшимся в связи с тем, что Единой комиссией принято решение о соответствии требованиям, установленным документацией об аукционе, только одной второй части заявки на участие в нем, контракт с участников такого аукциона, подавшим указанную заявку, заключается в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона в порядке, установленном **статьей 70 Закона**.

В соответствии с п. 10.5 Раздела I.1 Части I аукционной документации в случае, если аукцион признан не состоявшимся по основаниям, предусмотренным пунктами 10.1, 10.2 и 10.4 настоящей документации в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе не подано ни одной заявки на участие в нем, по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в таком аукционе Единая комиссия по осуществлению закупок приняла решение об отказе в допуске к участию в нем всех его участников, подавших заявки на участие в таком аукционе или по основаниям, предусмотренным п. 10.4 настоящей документации, Единой комиссией принято решение о несоответствии требованиям, установленным документацией об аукционе, всех вторых частей заявок на участие в нем, или по основаниям, предусмотренным **частью 15 статьи 70 Закона**, заказчик вносит изменения в план-график (при необходимости также в план закупок) и вправе осуществить закупку путем проведения запроса предложений в электронной форме в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 83.1 Закона (при этом объект закупки не может быть изменен) или новую закупку в

соответствии с Законом.

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

Пунктом 7.3.3 проекта контракта (Часть III документации об электронном аукционе) обусловлено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии положениями **частей 8 - 26 статьи 95** Закона о Контрактной системе.

В свою очередь, ст. 70, ч. 26 ст. 95 Закона о контрактной системе в редакции Федерального закона от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» утратили силу с 01.07.2018 г.

Таким образом, в нарушении **ч. 3 ст. 7** Закона о контрактной системе аукционная документация содержит информацию не соответствующую положениям Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 8) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

На основании ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно ч. 4 ст. 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Подпунктом 2 пункта 13 Раздела I.2 «Информационная карта аукциона» аукционной документации определено, что денежные средства, вносимые в обеспечение исполнения контракта, в качестве **залога** должны быть зачислены по реквизитам счета заказчика, указанным выше, до заключения контракта. Факт внесения денежных средств в обеспечение исполнения

контракта подтверждается платежным поручением (квитанцией в случае наличной формы оплаты, выпиской из банка в случае, если перевод денежных средств осуществлялся при помощи системы «Банк-клиент»).

В п. 9.6 проекта контракта обусловлено, что денежные средства, внесенные в залог Заказчику, возвращаются Поставщику после выполнения им всех своих обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, и при условии их надлежащего исполнения в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты получения Заказчиком соответствующего письменного требования Поставщика. Денежные средства возвращаются на банковский счет, указанный Поставщиком в таком требовании.

Из положений п. 1 ст. 334 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) следует, что в силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмета залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя).

В соответствии с п. 1 ст. 334.1 ГК РФ залог между залогодателем и залогодержателем возникает на основании договора. В случаях, установленных законом, залог возникает при наступлении указанных в законе обстоятельств (залог на основании закона).

Действующим законодательством о контрактной системе в сфере закупок не предусмотрено требование обеспечения исполнения контракта в виде залога.

Заявитель указывает, что разъяснения положений аукционной документации изменили суть документации.

Согласно ч. 3 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.

Частью 4 статьи 65 Закона о контрактной системе определено, что 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.

На запрос, поступивший 10.08.2018 г. с вопросом: *«На основании пункта 5 технического задания, где поставщик заключает договор с Заказчиком на потребление электроэнергии, просим предоставить (выложить) типовой проект договора на электроснабжение с основными расценками между Заказчиком и поставщиком для просчета основных затрат предполагаемого участника и ускорения выполнения 1 этапа работ!».*

Заказчиком 13.08.2018 г. размещены разъяснения положений документации об электронном аукционе от 13.08.2018 №РД2 следующего содержания: *«Типовой договор на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг (электроэнергия) прилагается ниже».* А также приложен договор на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг.

Пунктом 5 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации определено, что **поставщик заключает договор с Заказчиком на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг (электроэнергия) или обеспечивает себя сам источниками электроснабжения.**

Таким образом, условие, в том числе, о заключении договора между поставщиком и Заказчиком на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг (электроэнергия) предусмотрено положениями аукционной документации, приложенная в разъяснениях положений аукционной документации форма проекта договора на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг (электроэнергия) не изменяет сути аукционной документации, представлена как примерная, при этом, исходя из п. 5 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации, поставщик вправе самостоятельно обеспечивать себя источниками электроснабжения.

Заявитель указывает, что установленные в описании объекта закупки требования к товару не позволяют определить минимальные, максимальные и неизменные показатели.

На основании п. 1) ч. 1 ст.64 Закона о контрактной системе 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](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

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

1) 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) 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 соответствии с ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, 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 могут изменяться.

Согласно пп. б) п. 2) ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать: при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения,

оказания которых используется товар: конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В соответствии с п. 2) ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона 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.

В п. 13 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации установлены характеристики оборудования, подлежащего к поставке и монтажу на объекте:

Наружный блок 1 шт.			
Наименование показателя		Ед. измерения	Требование к значению показателя
Производительность	Охлаждение	кВт	Не менее 38,1 и не более 40,1
	Нагрев	кВт	Не менее 39,5 и не более 42,0
Электропитание		В/Гц/ф	380/50/3
Охлаждение	Потребляемая мощность	кВт	Не более 10,0
Нагрев	Потребляемая мощность	кВт	Не более 9,0
Рабочие показатели	Расход воздуха	м ³ /ч	Не более 13500
	Уровень шума	дБ	до 61
Хладагент	Тип		R410A
Габаритные размеры	Ширина	мм	Не менее 1230 и не более 1345
	Высота	мм	Не менее 1630 и не более 1686
	Глубина	мм	Не менее 820 и не более 950
Вес Нетто		кг	Не менее 250 и не более 280
Диаметр труб	Жидкостная труба	мм	не более 15,88
	Газовая труба	мм	не более 31,75
Диапазон рабочих температур	охлаждение	°С	Не выше -15°С и не ниже +43°С
	обогрев	°С	Не выше -23°С и не ниже +24°С
Класс энергоэффективности			не ниже А

...			
-----	--	--	--

Пунктом 4.3.3 Раздела I.1 Части I аукционной документации определена Инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе, согласно которой в техническом задании указаны минимальные и максимальные значения показателей, используемых для определения эквивалентности товаров, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

При формировании первой части заявки участник закупки указывает конкретное значение установленного заказчиком показателя **в соответствии с требованиями настоящей инструкции**, при этом значение показателей которые не могут изменяться, необходимо оставить без изменений - участник закупки в заявку копирует как символ, так и значение показателя. При указании конкретных характеристик товаров предлагаемых к использованию участник закупки обязан руководствоваться настоящей инструкцией и учесть, что указание единиц измерения к каждому из параметров является обязательным. Участник закупки в заявке в обязательном порядке указывает как конкретные значения показателей, так и единицы измерения к каждому показателю... В случае, если показатель сопровождается термином «диапазон», «**в диапазоне**» либо символом «÷» участник закупки также **указывает неизменное диапазонное значение**, включая крайние значения диапазона. Показатели, сопровождающиеся словами «**не более**», «**не выше**», «не превышать» являются максимальными значениями, при формировании первой части заявки **участник закупки указывает конкретное значение показателя**, равное или не превышающее заявленное заказчиком. Показатели, сопровождающиеся словами «**не менее**», «**не ниже**», «не уже» являются минимальными значениями, при формировании первой части заявки **участник закупки указывает конкретное значение показателя**, равное или превышающее заявленное заказчиком...

Инструкция по заполнению заявки содержит порядок заполнения заявки, в которой определены правила применения определенных слов, союзов, знаков препинания, символов, используемых Заказчиком в описании объекта закупки, при формировании участниками закупки предложений в отношении закупаемого товара, работы, услуги.

Заявителем не приведены характеристики и показатели товаров, не позволяющие сформировать предложение с учетом установленных в Инструкции по заполнению заявки правил применения определенных слов, союзов, знаков препинания, символов, приводящих к невозможности их трактования.

Таким образом, с учетом положений Инструкции по заполнению заявки в описании объекта закупки определены неизменные, конкретные, минимальные, максимальные значения показателей, что позволяет определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

В п. 13 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации установлены характеристики оборудования, подлежащего к поставке и монтажу на объекте:

Наружный блок 1 шт.		
Наименование показателя	Ед. измерения	Требование к значению показателя
Вес Нетто	кг	Не менее 250 и не более 280

Представителем Заказчика даны пояснения, что при установлении требований к товару, использовалась техническая документация производителей, где показатель «Вес нетто» выражен в килограммах, что подтверждается представленной информацией, содержащей технические характеристики товаров различных производителей.

Согласно ч. 3 ст. 94 Закона о контрактной системе для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта **заказчик обязан провести экспертизу**. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В силу п. 1) ч. 1 ст. 94 Закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе: приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

Согласно п. 2.14 проекта контракта для проверки соответствия качества поставленного Товара требованиям, установленным Контрактом и приложениями к нему, Заказчик **вправе проводить экспертизу**, по результатам которой составляется соответствующий акт (заключение). К её проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации.

В соответствии с п. 7.1.7 проекта контракта Заказчик вправе **определять случаи обязательного проведения экспертами**, экспертными организациями экспертизы поставленного Товара, предусмотренные Контрактом, за исключением случаев, определенных Законом о Контрактной системе.

На основании п. 7.2.1 проекта контракта *Заказчик обязан обеспечить приемку Товара и в случае необходимости провести экспертизу для проверки поставляемого Поставщиком Товара, предусмотренную Контрактом, в части его соответствия условиям Контракта.*

Таким образом, условия проекта контракта в отношении проведения экспертизы поставленного товара определены как право Заказчика, что является нарушением ч. 3 ст. 94 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, документация об электронном аукционе составлена с нарушениями Закона о контрактной системы, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заявитель указывает, что цена контракта рассчитана без учета коммунальных платежей (электроэнергия).

Согласно ч. 4 ст. 99 Закона о контрактной системе контроль в отношении операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, а также при проведении электронной процедуры, закрытой электронной процедуры (с момента размещения в единой информационной системе извещения о проведении электронной процедуры, закрытой электронной процедуры до момента заключения контракта) в отношении иных субъектов контроля (заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, контрольным органом в сфере государственного оборонного заказа.

В соответствии с п. 3) ч. 8 ст. 99 Закона о контрактной системе органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль (за исключением контроля, предусмотренного частью 10 настоящей статьи) в отношении: обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), включенной в план-график.

Таким образом, Краснодарское УФАС России в соответствии с ч. 8 ст. 99 Закона о контрактной системе не наделено полномочиями по осуществлению контроля в отношении обоснования начальной (максимальной) цены контракта.

В свою очередь, согласно п. 5.2 проекта контракта цена настоящего Контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев её снижения по соглашению Сторон без изменения, предусмотренного Контрактом, количества Товара и иных условий его исполнения, а также случаев, предусмотренных статьями 34 и 95

Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с п. 5.3 проекта контракта цена контракта включает в себя стоимость товара, его доставки, разгрузки, монтажа, все налоговые, таможенные и иные обязательные платежи, гарантийное обслуживание, расходы, связанные с риском неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

При этом, в п. 5 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации определено, что **поставщик заключает договор с Заказчиком на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг (электроэнергия) или обеспечивает себя сам источниками электроснабжения.**

Таким образом, возмещение расходов за электроэнергию будет осуществляться в рамках договора на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг (электроэнергия) в случае заключения данного договора. Кроме того, Поставщик вправе самостоятельно обеспечивать себя источниками электроснабжения.

Следовательно, включение данных расходов в цену контракта будет являться неправомерным.

Заявитель указывает, что в техническом задании указано о заключении дополнительных договоров, не включенных в предмет закупки, что является кабальными условиями.

Пунктом 5 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации определено, что **поставщик заключает договор с Заказчиком на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг (электроэнергия) или обеспечивает себя сам источниками электроснабжения.**

Пунктом 3 статьи 179 Гражданского кодекса определено, что сделка на крайне невыгодных условиях, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску потерпевшего.

С учетом возможности, Поставщик вправе самостоятельно обеспечивать себя источниками электроснабжения, заключение договора на возмещение затрат по оплате коммунальных услуг (электроэнергия) не является обязательным условием, в связи с чем, неправомерно отнести условия данной закупки к кабальной сделки.

Заявитель указывает, что в Техническом задании определены условия выполнения работ, не соответствующие нормативным актам.

В п. 5 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации определены условия поставки и монтажа оборудования, в том числе: поставщик, до начала выполнения работ, разрабатывает и согласовывает с Заказчиком График выполнения работ в свободной форме.

Из пояснений представителей Заказчика следует, что график выполнения работ необходим для корректной организации и осуществления образовательного процесса в детских лагерях. В аукционной документации отсутствует требование разработки графика выполнения монтажных работ в соответствии с требованиями СТО НОСТРОЙ 2.23.1-2011.

В п. 7 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации определены требования по передаче заказчику технических и иных документов при поставке оборудования, в частности: поставщик обязан перед монтажом предоставить на поставляемое оборудование инструкции, гарантийные талоны, паспорта и только после комиссионной приёмки оборудования приступать к монтажу.

В соответствии с ч. 2 ст. 94 Закона о контрактной системе поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а также к установленному контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом, при этом заказчик обязан обеспечить приемку поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в соответствии с настоящей статьей.

В силу ч. 7 ст. 95 Закона о контрактной системе при исполнении контракта (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 настоящего Федерального закона) по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В этом случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком.

Таким образом, определенные Заказчиком в п. 7 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации требования не противоречат Закону о контрактной системе.

Пунктом 12.3 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации установлены требования к качеству и видам монтажных работ, в частности: после завершения монтажных работ, Поставщик обязан своими силами и за свой счет восстановить все повреждения кабельных линий и

вентиляционных каналов, плинтусов, дверных коробок, оборудования помещений, в которых выполнялись работы, в случае, если такие повреждения допущены по вине Поставщика.

На выполнение монтажных работ разработка рабочей документации не требуется в соответствии с нормами Градостроительного кодекса, следовательно, требование о предоставлении данной документации не соответствует положениям действующего законодательства. Кроме того, не возможно предвидеть допустимые повреждения в ходе выполнения Поставщиком монтажных работ.

Пунктом 12.4 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации определено, что в процессе монтажа выполняются следующие операции: Внутренние блоки системы должны устанавливаться в помещении с учетом функциональных требований, дизайна помещений и требований производителя оборудования. Крепеж осуществляется строго по уровню.

Представителями Заказчика даны пояснения, что под словом «дизайн» понимается исключительно существующая внутренняя отделка помещений, в которых будут производиться работы. В аукционной документации отсутствует требование о выполнении монтажных работ в соответствии с требованиями СТО НОСТРОЙ 2.23.1-2011.

Заявитель указывает на следующие требования, установленные в Техническом задании:

«Проходка отверстий: Урон, нанесенный интерьеру помещения, возмещается Поставщиком», «Тестовый запуск системы: Обучить самостоятельной работе с оборудованием в различных производственных ситуациях».

В свою очередь, в Техническом задании отсутствуют данные требования.

В п. 12.5 Раздела 1 Части II «Техническая часть» аукционной документации определено, что вся ответственность за ущерб, нанесенный в период выполнения работ по монтажу конструкциям и оборудованию здания Заказчика, коммуникациям, а также иному имуществу Заказчика, расположенному в зоне, выделенной Заказчиком для выполнения монтажных работ, а также за пределами указанной зоны, в случае наличия вины Поставщика в нанесении ущерба имуществу Заказчика, возлагается на Поставщика.

В соответствии со ст. 714 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик несет ответственность за несохранность предоставленных заказчиком материала, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного имущества, оказавшегося во владении подрядчика в связи с исполнением договора подряда.

Таким образом, установленное в Техническом задании требование не противоречит положениям действующего законодательства в Российской Федерации.

Указанные Заявителям требования об определении в аукционной документации исчерпывающих сведений об условиях выделения Заказчиком зоны для выполнения монтажных работ, обязанности Заказчика обеспечить отсутствие посторонних лиц, демонтаж и вывоз материальных ценностей, препятствующих монтажу оборудования, не регламентированы нормами Закона о контрактной системе.

Пунктом 14.1 проекта контракта определено, что настоящий Контракт составлен в форме электронного документа, подписанного Сторонами **ЭЦП** в соответствии с законодательством РФ. После заключения Контракта Стороны вправе изготовить и подписать копии Контракта в письменной форме на бумажном носителе для каждой из Сторон.

В соответствии с п. 1) ст. 2 Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ "Об электронной подписи" электронная подпись - информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию.

Таким образом, понятие «ЭЦП» не предусмотрено нормами действующего законодательства Российской Федерации.

Заявителем не представлено доказательств того, что действия Заказчика в части установления требований к товару и его монтажу является для него или других участников закупки непреодолимыми, либо создают преимущества другим участникам, а также ограничивают количество участников закупки.

Комиссия, руководствуясь ч. 1, 3, 4 ст. 105 и на основании ч. 22, 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 Объединение «Сочикапстрой» обоснованной в части установления в проекте контракта требования в соответствии с нормами, утратившими силу с 01.07.2018 г.; неправомерного установления требования об обеспечении исполнения контракта в виде залога; установления в проекте контракта требований к проведению экспертизы, не

соответствующих Закону о контрактной системе; определение в проекте контракта условия о подписании контракта электронной цифровой подписью, что не соответствует действующему законодательству.

2. Признать в действиях Заказчика – ФГБОУ ВДЦ «Орленок» нарушение ч. 3 ст. 7, **ч. 3 ст. 94** Закона о контрактной системе.

3. Заказчику – ФГБОУ ВДЦ «Орленок» выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 566

по делу № ЭА-1550/2018 о нарушении

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

07 сентября 2018 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) <...>

на основании своего решения от 07.09.2018 года по делу № ЭА-1550/2018,

принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО Объединение «Сочикапстрой» на действия ФГБОУ ВДЦ «Орленок» при проведении электронного аукциона: «Поставка и монтаж комплектов систем для контроля температуры, относительной влажности, чистоты, скорости движения воздуха в помещениях детских лагерей "Штормовой" и "Стремительный"» (извещение № 0318100047918000137) в части нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок, руководствуясь 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 (далее – Закон о контрактной системе) предписывает:

1. Заказчику – ФГБОУ ВДЦ «Орленок» устранить нарушение ч. 3 ст. 7, ч. 3 ст. 94 Закона о контрактной системе: при направлении проекта контракта победителю электронного аукциона привести положения контракта в соответствие с Законом о контрактной системе и с учетом решения от 07.09.2018 г. по делу № ЭА-1550/2018. Осуществить дальнейшие процедуры по заключению контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

2. Настоящее предписание должно быть исполнено в течение 10 рабочих дней со дня его получения.

3. В срок до 05.10.2018 г. представить в Краснодарское УФАС России доказательства исполнения настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В случае неисполнения данного предписания, Краснодарское УФАС России на основании ч. 25 ст. 99 Закона о контрактной системе вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.