

Дело № 579ФЗ-15

Заказчик :

Открытое акционерное общество
"Производственное объединение
"Северное машиностроительное
предприятие"

164500, Архангельская обл,
Северодвинск г, Архангельское
шоссе, 58,

E-mail: smp@sevmash.ru

Заявитель:

ООО "ПромСтройИндустрия"

650025, г.Кемерово, пр-т Кузнецкий,
73а

E-mail: prom_stroy@bk.ru

РЕШЕНИЕ

25 декабря 2015 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Бугаев Д.В. Руководитель Управления,

Члены комиссии:

Короткова И.Ю. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела
контроля закупок,

Спиридонова О.Г. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Баличева И.В (доверенность от 12.01.2015 № 3), Крученкова Д.А. (паспорт <...> Починковой Ю.Б. (паспорт <...> Чирцовой А.В. (доверенность от 10.11.2015 № 57);

Заявитель уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

21 декабря 2015 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ООО "ПромСтройИндустрия" (далее – Заявитель) на действия заказчика – открытого акционерного общества "Производственное объединение "Северное машиностроительное предприятие" (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на проектирование, строительство, оборудование и комплектация одного буксира проекта типа 2609 и двух буксиров проекта типа 1606, спуск на воду, поставка заказчику, осуществление приемо-сдаточных испытаний, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации буксиров (извещение № 0424100000315000034).

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика в связи с утверждением конкурсной документации несоответствующей ФЗ «О контрактной системе».

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 24.12.2015 № 80.31/1670.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

30.11.2015 Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0424100000315000034 о проведении открытого конкурса и конкурсная

документация на право заключения контракта на проектирование, строительство, оборудование и комплектация одного буксира проекта типа 2609 и двух буксиров проекта типа 1606, спуск на воду, поставка заказчику, осуществление приемосдаточных испытаний, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации буксиров (далее – конкурсная документация).

Начальная (максимальная) цена контракта – 990 369 067,09 рублей.

Заявителем подана жалоба на положения конкурсной документации.

1. Заявитель в жалобе указывает на то, что в нарушение пункта 12 части 1 статьи 50 ФЗ «О контрактной системе» конкурсная документация не содержит информации о контрактной службе заказчика и ответственных за заключение контракта.

В силу пункта 12 части 1 статьи 50 ФЗ «О контрактной системе» конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать: информацию о контрактной службе, контрактном управляющем, ответственных за заключение контракта, срок, в течение которого победитель открытого конкурса или иной его участник, с которым заключается контракт в соответствии с настоящим Федеральным законом, должен подписать контракт, условия признания победителя открытого конкурса или данного участника уклонившимися от заключения контракта.

Установлено, что Заказчик в пунктах 1 - 6 раздела 6 «Информационная карта» конкурсной документации указал необходимые сведения, в том числе адрес заказчика и электронной почты, номера контактных телефонов, Ф.И.О. руководителя контрактной службы и Ф.И.О ответственного за заключение контракта.

Таким образом, первый довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. По мнению Заявителя, Заказчиком нарушено требование части 5 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 49 ФЗ «О контрактной системе» в извещении о проведении открытого конкурса заказчик указывает: требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса в соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) указанного Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам открытого конкурса в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 указанного Федерального закона.

В извещении Заказчиком установлены следующие требования к участникам: единые требования к участникам закупки (в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе»; требования в соответствии с частью 1.1 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе», а также имеется ссылка «Установлено в пункте 21 раздела 6 «Информационная карта» конкурсной документации».

В пункте 21 раздела 6 «Информационная карта» конкурсной документации установлено следующее: «Участник конкурса должен соответствовать следующим обязательным требованиям: соответствие требованиям, установленным в

соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки:

– наличие свидетельства о соответствии предприятия (ССП), осуществляющего деятельность с кодом 22014004 «Постройка судов» или проверка предприятия Регистром (на основании договора о технаблюдении за постройкой) на соответствие требованиям раздела 11 Правил технического наблюдения за постройкой судов и изготовлением материалов и изделий для судов (требования к ССП)».

Следовательно, нормы ФЗ «О контрактной системе» Заказчиком соблюдены.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Заявитель в жалобе указывает на то, что Заказчиком в конкурсной документации не предусмотрено единое требование к участнику закупки – «участник закупки не является офшорной компанией».

На основании пункта 10 части 1 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе» при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе: участник закупки не является офшорной компанией.

Материалами дела установлено, что Заказчик в пункте 3.1.1 части 3 Требования к участникам закупки раздела 1 конкурсной документации предусмотрел необходимые требования, что «участник закупки не является офшорной компанией».

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. Заявитель в жалобе указывает на то, что в пункте 25 раздела 6 «Информационная карта» конкурсной документации должны быть определены дата начала и окончания срока предоставления разъяснений положений конкурсной документации.

В силу части 1 статьи 50 ФЗ «О контрактной системе» конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать: порядок предоставления участникам открытого конкурса разъяснений положений конкурсной документации, даты начала и окончания срока такого предоставления.

В пункте 25 раздела 6 «Информационная карта» конкурсной документации Заказчиком установлено следующее: «... Разъяснения положений конкурсной документации предоставляются Заказчиком с момента размещения на Официальном сайте извещения о проведении конкурса в течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса, если запрос о даче разъяснений поступил не позднее 16 декабря 2015 года».

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. Заявитель в жалобе считает, что в проекте контракта не предусмотрен размер штрафа, который должен устанавливаться непосредственно в контракте в виде фиксированной суммы. По мнению Заявителя, Заказчиком нарушено требование части 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с частью 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Частью 5 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Частями 6 и 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» также определено, что в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней). Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее - Правила).

Пунктом 4 Правил установлено, что за ненадлежащее исполнение поставщиком

(исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Согласно пункту 5 Правил за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Соответственно, Правила содержат порядок расчета фиксированной суммы штрафа в зависимости от цены контракта, предложенной победителем по итогам проведения процедуры конкурса.

Из анализа положений пункта 13 «Ответственность сторон» проекта контракта следует, что ответственность сторон в проекте контракта установлена в соответствии с требованиями ФЗ «О контрактной системе», а именно:

- подпункты 13.3 - 13.4 проекта контракта, устанавливающие ответственность заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, соответствуют требованиям части 5 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе»;

- подпункты 13.1 – 13.2 проекта контракта, устанавливающие ответственность исполнителя за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, соответствуют требованиям частей 6 - 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

При этом, в подпункте 13.3 проекта контракта указано, что заказчик уплачивает исполнителю штраф в виде фиксированной суммы _____, определенной в порядке установленном Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1063.

Согласно объяснениям Заказчика от 24.12.2015 № 80.31/1670, так как на момент размещения документации цена контракта еще не известна, проект контракта Заказчика не может содержать фиксированные суммы штрафов, поэтому соответствующие пункты контракта содержат условия о том, что размер штрафа устанавливается в соответствии с Правилами в виде фиксированной суммы, и место для указания размера фиксированной суммы, который рассчитывается при заключении контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что ФЗ «О контрактной системе» не обязывает заказчика указывать в проекте контракта сам порядок определения размеров пени и штрафа, установленного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

6. По мнению Заявителя, Заказчиком нарушено требование статьи 33 ФЗ «О контрактной системе». В технических требованиях раздела 8 конкурсной документации при указании словосочетания «или эквивалент» не указаны показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 ФЗ «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 указанного Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Исходя из требований пункта 2 статьи 42 ФЗ «О контрактной системе» в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 указанного Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «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.

В соответствии с частью 2 статьи 33 ФЗ «О контрактной системе» документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 указанной 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.

Из указанных норм следует, что заказчик вправе определить в своей заявке такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товара, которые соответствуют потребностям заказчика с учетом специфики его деятельности и обеспечивают эффективное использование бюджетных средств. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок, поскольку потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении соответствующих требований.

В пункте 2.1.12 части 2 подраздела 1 Технических требований раздела 8 конкурсной документации указаны требования Заказчика к краске Jotun (Йотун) или эквивалент;

В пункте 2.13.4 части 2 подраздела 1 Технических требований раздела 8 конкурсной документации – магнитный компас типа Kotter или эквивалент;

В пункте 2.13.4 части 2 подраздела 2 Технических требований раздела 8 конкурсной документации – магнитный компас типа Kotter или эквивалент;

Вместе с тем, как уже было указано, статья 33 ФЗ «О контрактной системе» не содержит запрета заказчику устанавливать какие-либо конкретные требования к товару, в том числе функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости), а также не запрещает заказчику проводить закупку товара, выпускаемого, в том числе единственным поставщиком.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что в рассматриваемой ситуации присутствуют одновременно указания на товарные знаки (Jotun, Kotter) и словосочетание «или эквивалент» в характеристиках товара объекта закупки. Вместе с тем, параметры эквивалентности к данным товарам не установлены.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом параметры эквивалентности товара, нарушают положения пункта 1 части 1 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе».

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представители Заказчика согласились с допущенной ошибкой в части не указания параметров эквивалентности по вышеуказанным пунктам, вводящих в заблуждение участников при заполнении заявки, и обратились с ходатайством о внесении изменений в конкурсную документацию в соответствии с действующим законодательством и потребностью Заказчика.

Руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "ПромСтройИндустрия" обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим пункт 1 части 1 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе».
3. Единой комиссии, Заказчику выдать предписание об устранении выявленных нарушений ФЗ «О контрактной системе», а именно:
 - 3.1. Единой комиссии отменить протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 22.12.2015;
 - 3.2. Единой комиссии, Заказчику вернуть все заявки участникам закупки и внести изменения в извещение и конкурсную документацию в соответствии с действующим законодательством и потребностью Заказчика, продлить срок подачи заявок на участие в конкурсе на право заключения государственного контракта на проектирование, строительство, оборудование и комплектация одного буксира проекта типа 2609 и двух буксиров проекта типа 1606, спуск на воду, поставка заказчику, осуществление приемо-сдаточных испытаний, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации буксиров (извещение № 0424100000315000034) на срок **не менее чем 10 рабочих дней** с даты размещения таких изменений;
 - 3.3. Заказчику установить дату и время вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и (или) открытия доступа к поданным в форме электронных документов этим заявкам, дату рассмотрения и оценки таких заявок.
4. Заказчику, единой комиссии пункт 3 решения (предписания) исполнить **в срок до 22 января 2016 года** и сообщить об его исполнении в Архангельское УФАС России в этот же срок, в том числе по факсу (8182) 21-54-45 либо на адрес электронной почты fo29@fas.gov.ru (с приложением подтверждающих документов).

Примечание. Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Д.В. Бугаев

Члены Комиссии

И.Ю. Короткова

О.Г. Спиридонова