

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: - начальника отдела закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

Членов Комиссии: - специалиста 1 разряда отдела закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

- главного специалиста-эксперта отдела закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» на основании поступившей в адрес Челябинского УФАС России информации о нарушении законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона № 0369300123214000271 на оказание услуг прачечной (стирка, сушка, глажение) для нужд ГБУЗ «Областная клиническая больница № 4» на 2015 год, в присутствии:

- представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения "Областная клиническая больница № 4", действующего на основании доверенности от 11.03.2015,

- представителя ООО «Уральский стройкомбинат», действующего на основании доверенности № 5 от 04.03.2015,

- представителя ООО «Уральский стройкомбинат», действующего на основании доверенности № 4 от 04.03.2015

У С Т А Н О В И Л А:

В Челябинское УФАС России поступило обращение ООО «Уральский стройкомбинат» о нарушении законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона № 0369300123214000271 на оказание услуг прачечной (стирка, сушка, глажение) для нужд ГБУЗ «Областная клиническая больница № 4» на 2015 год (далее – аукцион).

Согласно представленным документам 04.12.2014 Государственное бюджетное учреждение здравоохранения "Областная клиническая больница № 4" объявило о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 261 733, 33 рублей.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе - 12.12.2014 14:00.

На момент проведения внеплановой проверки заключен контракт № 171-ЭА от 12.01.2015 с ООО «Дайна».

Представители ООО «Уральский стройкомбинат» на заседании комиссии поддержали доводы, изложенные в обращении и указали следующее.

В документации указана территориальная удаленность исполнителя услуг от заказчика в радиусе не более 10-15 км, что приводит к ограничению участия в закупке участников закупки, расположенных дальше указанного расстояния.

При этом, транспортные расходы являются расходами исполнителя услуг и не должны учитываться заказчиком при формировании цены контракта.

Представитель заказчика с доводами обращения не согласился и пояснил, что документация об аукционе содержит требование о местонахождении исполнителя на расстоянии не более 10-15 км от заказчика ввиду того, что заказчик

самостоятельно будет осуществлять транспортировку белья до исполнителя услуг, что связано с экономией бюджетных средств на ГСМ.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 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), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Исходя из совокупного толкования указанных положений законодательства о контрактной системе и антимонопольного законодательства, преследующих единые цели и задачи, следует, что запрещаются любые действия которые приводят или могут привести к ограничению (устранению, недопущению) конкуренции, как с точки зрения их фактического, так и возможного влияния на конкурентную среду при проведении торгов.

Вместе с тем, действия субъектов закупки, в том числе заказчика, которые совершаются в нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, должны противоречить требованиям законодательства о контрактной системе, то есть носить противоправный характер.

Согласно пункту 2 статьи 42, пункту 1 части 1 статьи 64, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации о закупке, в том числе проекте контракта, являющемся неотъемлемой частью документации об аукционе, должно содержаться краткое изложение условий контракта, в том числе наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего 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.

Предметом закупки является на оказание услуг прачечной (стирка, сушка, глажение), то есть договор, заключаемый по результатам закупки имеет правовую природу договора возмездного оказания услуг, регламентированный главой 39 ГК РФ.

Согласно части 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано

законом или иными правовыми актами (статья 422).

В соответствии с частью 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Законодательством о контрактной системе не предусмотрено каких-либо запретов и ограничений, касающихся порядка определения условий исполнения контракта, в части оказания транспортных услуг, необходимых для оказания основного обязательства по контракту.

Таким образом, установление в документации о закупке условия контракта о том, что отправка и доставка белья до места нахождения исполнителя услуг прачечной осуществляется транспортом заказчика, является правом заказчика, так как действующим законодательством не предусмотрено императивных норм, касающихся порядка определения данного условия контракта.

Кроме того, как следует из пункта 10 информационной карты документации об аукционе при формировании начальной (максимальной) цены контракта заказчик не включил транспортные расходы, что подтверждает правомерность его действий в части возложения указанных услуг на заказчика.

С учетом изложенного, требование о территориальном расположении исполнителя услуг на расстоянии не более 10-15 км от заказчика обусловлено законным условием контракта об отправке и доставке белья до места нахождения исполнителя услуг транспортом заказчика, что не является ограничением конкуренции в контексте статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, по результатам аукциона, признанным состоявшимся, допущено 6 участников закупок, что свидетельствует наличии конкурентной среды при осуществлении указанной закупки.

При проведении внеплановой проверки заявитель не предоставил нормативного подтверждения доводов обращения, позволяющих сделать вывод о незаконности действий заказчика, и как следствие, об ограничении конкуренции в виду установления требования о территориальной удаленности исполнителя от заказчика не более, чем на 10-15 км.

2. Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона в электронной форме должны содержаться предъявляемые к участникам такого аукциона требования и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 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 требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию 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.

При этом, в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в составе второй части заявки участника размещения заказа должны находить отражение в том числе документы, подтверждающие соответствие его единым требованиям, указанным в статье 31 Федерального закона.

Указанные единые требования к участникам закупки и вытекающие из них требования к составу второй части заявки продиктованы необходимостью

указания как в документации, так и извещении о проведении электронного аукциона, максимально четких и прозрачных сведений, позволяющих участнику закупки надлежащим образом оформить заявку и принять участие в аукционе на конкурентных началах, основанных на принципах открытости, прозрачности и обеспечения конкуренции, предусмотренных статьями 7, 8 Закона о контрактной системе.

В извещении о закупке, пункте 15 информационной карты документации о закупке указано общее положение законодательства о контрактной системе, о соответствии участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, являющихся объектом закупки, без учета специфики объекта закупки.

С учетом изложенного, в извещении и документации об электронном аукционе содержится неоднозначная информация в части установления требований к участнику закупки, подтверждающих его соответствие пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в нарушение части 4 статьи 64, пункта 6 части 5 статьи 63, частей 1, 5 статьи 31 Закона о контрактной системе.

3. Согласно пункту 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 требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию 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.

Таким образом, требования к содержанию заявки и инструкция по ее заполнению должны содержать однозначные и безусловные условия, позволяющие участникам закупки надлежащим образом оформить заявку.

Вместе с тем, в требованиях к содержанию первой части заявки не содержатся указание на конкретные положения документации, в которых определены характеристики, в отношении которых участник закупки должен указать конкретные показатели, подлежащие применению в ходе оказания услуг.

Кроме того, как следует из описания объекта закупки заказчиком не установлены требования к товару, используемому в ходе оказания услуг, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе требует от участника закупки предоставления в составе заявки исключительно согласия на оказание услуг.

В результате в документации об аукционе в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе фактически не предусмотрены требования к содержанию заявки и инструкция по ее заполнению, позволяющие определить четкие и однозначные требования заказчика относительно сведений, которые должны содержаться в первой части заявки участников закупки.

4. Как следует из части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка

Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем). При этом, порядок расчета пени определен по формуле, установленной Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 "Об утверждении Правил 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 - Постановление), фактически позволяющей рассчитать размер пени в зависимости от цены контракта и стоимости фактически исполненного в установленный срок поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства по контракту, которые в свою очередь не могут быть определены на стадии формирования документации о закупке.

В пункте 7.1 проекта контракта установлен фиксированный размер пени – 1/300 ставки рефинансирования Центрального банка РФ, что не позволит применить неустойку по формуле, установленной в соответствии с Постановлением. Таким образом, размер пени, взыскиваемой с подрядчика, должен быть определен исходя их совокупности двух условий: размер пени должен быть не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации и рассчитан по формуле, указанной в соответствии с Постановлением.

Вместе с тем, в нарушение части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе в пункте 7.1 проекта контракта установлен фиксированный размер пени без указания расчета по формуле, установленной в соответствии с Постановлением.

5. Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать информацию о размере обеспечения исполнения контракта, сроке и порядке предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

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

Таким образом, условия о размере обеспечения исполнения контракта, сроке и порядке предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта должны также находить отражение в проекте контракта, на условиях которого заключается контракт.

Вместе с тем, в нарушение пункта 8 части 1, части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе в проекте контракта не установлены требования к обеспечению исполнения контракта.

6. Согласно части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Вместе с тем, указанное условие о сроке возврата денежных средств не нашло своего отражения в проекте контракта в нарушение части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений»,

РЕШИЛА:

1. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 6 части 5 статьи 63, частей 1,5 статьи 31, части 3 статьи 96, части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе.
2. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать, так как контракт заключен.

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