

Решение № 03-10.1/27-2017

о признании жалобы необоснованной

26 января 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Базис» (далее – Заявитель, Общество) на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» и его единой комиссии (далее – единая комиссия, Заказчик) при осуществлении закупки «Поставка тотальных бесцементных эндопротезов тазобедренного сустава» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352200029816000320) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителей Заявителя, представившего ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие,

в присутствии <...>,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 362 от 19.01.2017) жалоба Заявителя, в которой указано, что единая комиссия нарушила требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), неправомерно отказав Обществу в допуске к участию в аукционе.

Кроме того, Заявителем были обжалованы положения документации об аукционе.

Согласно части 4 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки в случае, если данные действия (бездействие) совершены при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем электронного аукциона, осуществляется в порядке, установленном настоящей главой, в любое время определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а также в период аккредитации на

электронной площадке, но не позднее чем через десять дней с даты размещения на электронной площадке протокола подведения результатов такого аукциона либо протокола рассмотрения заявок на участие в таком аукционе или протокола проведения такого аукциона в случае признания такого аукциона несостоявшимся. **Жалоба на положения документации о таком аукционе может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.** При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала рассмотрения заявок на участие в таком аукционе, обжалование данных действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в таком аукционе. В случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены при рассмотрении вторых частей заявок на участие в электронном аукционе или при заключении контракта, обжалование данных действий (бездействия) осуществляется до заключения контракта. **По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, аукционной комиссии осуществляется только в судебном порядке.**

На основании данных императивных требований части 4 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе жалоба заявителя была принята к рассмотрению исключительно **в части обжалования действий единой комиссии.**

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-355 от 20.01.2017) Заказчиком были представлены (вх. № 526 от 25.01.2017) возражения на доводы жалобы и материалы электронного аукциона, из которых следует, что 19.12.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 3946064 руб.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 10.01.2017 указано, что на участие в электронном аукционе поступило три заявки, Заявителю было отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 16.01.2017 единственным участником закупки сделано ценовое предложение 3902364 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона от 18.01.2017 заявка ООО «Отечество» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, возражений представителей, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В соответствии с требованиями пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального 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.

Согласно подпункту «б» пункта 1 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта на поставку товара первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать **конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе**, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В пункте 1 части 17 документации об аукционе установлено аналогичное требование к содержанию первой части заявки на участие в электронном аукционе.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

На основании пункта 2 части 4 статьи 67 Федерального закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В Приложении № 1 «Техническое задание на поставку товара» к документации об аукционе был установлен перечень требуемых к поставке товаров, а также значения показателей, позволяющих определить соответствие таких товаров требованиям, установленным Заказчиком, в частности:

№ п/п	Наименование	Описание
		<p><i>Тотальный эндопротез тазобедренного сустава бесцементной фиксации должен быть в составе:</i></p> <p>Бедренный компонент Бедренный компонент (ножка) бесцементной фиксации не менее 1 шт., должен быть изготовлен из титанового сплава или другого аналогичного по свойствам материала. Компонент должен иметь не менее 13 типоразмеров и предусматривать как стандартную (шеечно-диафизарный угол не более 145 градусов), так и латерализованную (шеечно-диафизарный угол не более 135 градусов) версию. Конструктивно должен иметь клиновидную форму с заостренными ребрами или другими аналогичными приспособлениями в проксимальной части повышающими антиротационную стабильность и увеличивающими площадь остеоинтеграции. Конус должен быть 12/14 мм. С увеличением типоразмера длина шейки эндопротеза не должна</p>

7	<p>Комплект эндопротеза тазобедренного сустава бесцементной фиксации</p>	<p>возрастать. Первичная фиксация методом пресс-фит, в основном в проксимальной части бедренной кости, вторичная-остеоинтеграция.</p> <p>Головка эндопротеза бесцементной фиксации не менее 1 шт. Головка должна быть изготовлена из металлического сплава. Не менее 4-х типоразмеров по диаметру от 22 мм до 32 мм и не менее 5-ти типоразмеров по длине шейки, конус - 12/14.</p> <p>Вертлужный компонент бесцементной фиксации не менее 1 шт. Вертлужный компонент должен состоять из металлической чашки и вкладыша Чашка должна изготавливаться из титанового сплава или другого аналогичного по свойствам материала. Иметь форму полусферы. Спектр размеров чашек – от 44,0 мм до 66,0 мм, с возможностью предоставления мини (с 36,0 мм) и макси (до 80,0 мм) размеров. Запорный механизм чашки должен быть выполнен в форме раздвижного кольца, позволяющего интраоперационную замену вкладыша без его повреждения. Метод фиксации чашки – пресс-фит с возможностью введения не менее двух костных винтов.</p> <p>Вкладыш полиэтиленовый не менее 1 шт. Вкладыш из высокомолекулярного полиэтилена или другого аналогичного по свойствам должен иметь централизирующий пост и фестончатые края для обеспечения де-ротации, а также поставляться не менее 2-х видов: с 0 градусов и 10 градусов элевацией</p> <p>Для соблюдения технологии при проведении операций необходимо предоставление выбора из всего возможного размерного ряда каждого компонента эндопротеза. Условия предоставления технически исправных комплектов установочных инструментов – бесплатно, с заменой, вышедших из строя инструментов, на срок от момента поставки до установки последнего эндопротеза.</p>
2	Винт костный	<p>Костный винт должен быть предназначен для фиксации вертлужного компонента. Материал - сплав титана или другой аналогичный по свойствам. Диаметр - должен 6,5 мм, длина от 15,0мм до 50,0 мм.</p> <p>Для соблюдения технологии при проведении операций предоставление выбора из всего возможного размерного ряда в указанном диапазоне.</p>

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 10.01.2017 Заявителю (заявка № 3) отказано в допуске по следующему основанию:

«Отказать в допуске к участию в аукционе на основании пункта 2 части 4 статьи 67

44-ФЗ (несоответствие информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 44-ФЗ и пунктом 1 раздела 17 документации об аукционе в электронной форме:

информация о товарах, предлагаемых участником закупки, не соответствует описанию объекта закупки заказчика), а именно:

по позиции "Бедренный компонент" – несоответствие по количеству типоразмеров: в аукционной документации указано не менее 13 типоразмеров, в заявке участника – 12 типоразмеров;

по позиции "Вертульный компонент" – несоответствие по спектру размеров чашек: в аукционной документации – от 44 до 66 мм с возможностью предоставления мини (36) и макси (80) размеров, в заявке участника – от 46 до 62 мм (без указания на предоставление мини и макси размеров);

по позиции № 2 – несоответствие по параметру длина винта: в аукционной документации – от 15 до 50 мм, в заявке участника – от 30 до 48 мм».

Изучив первые части заявок на участие в аукционе всех участников закупки, Комиссия установила, что в заявке Общества действительно были указаны именно те показатели товаров, которые перечислены в протоколе рассмотрения первых частей заявок, и которые не соответствовали требованиям, установленным в документации об аукционе, в связи с чем признала действия единой комиссии правомерными, а жалобу **необоснованной**.

3.2. В силу части 1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

На основании части 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается **обязательное** условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе 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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья 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.

Согласно части 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе 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 Российской Федерации 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).

Согласно пункту 3 Правил размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Федеральным законом о контрактной системе.

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.

Пунктом 5 Правил установлено, что 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.

Изучив проект контракта, Комиссия установила, что пункты 9.3 и 9.5 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, содержат следующие условия:

*«9.3. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, устанавливается штраф в размере **2,5 процента** от цены контракта и составляет _____ (_____) рублей ____ копеек.*

*9.5. За неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим контрактом, устанавливается штраф в размере **10 процентов** от цены контракта и составляет _____ (_____) рублей ____ копеек».*

Комиссия считает, что данные условия не соответствуют вышеуказанным требованиям, учитывая следующее:

- во-первых, при цене контракта, превышающей три миллиона рублей, размер штрафа должен составлять **5 %** и **2 %** (при начальной (максимальной) цене контракта 3946064 руб. возможно было предположить, что цена, предложенная участниками аукциона, не будет снижена;

- во-вторых, учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами, для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Иными словами, в случае, если в результате аукциона цена контракта не будет снижена до предельного значения, предусмотренного подпунктами «а» пунктов 4 и 5 Правил (менее трех миллионов рублей), Заказчик не вправе будет внести существенные изменения в контракт при его заключении. При этом результат аукциона подтверждает, что Заказчик должен был столкнуться с данной проблемой на этапе заключения контракта с победителем.

Таким образом, Заказчиком в проекте контракта не был установлен порядок определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, соответствующий требованиям Правил, что

нарушает части 5 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу ООО «Базис» на действия БУЗОО «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» при осуществлении закупки «Поставка тотальных бесцементных эндопротезов тазобедренного сустава» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352200029816000320).

2. Признать в действиях БУЗОО «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» нарушение требований частей 5 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать БУЗОО «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. По выявленным нарушениям законодательства в сфере закупок передать материалы электронного аукциона должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/27-2017

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

26 января 2017 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Базис» на действия бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» и его единой комиссии при

осуществлении закупки «Поставка тотальных бесцементных эндопротезов тазобедренного сустава» путем проведения электронного аукциона (извещение № 0352200029816000320) (далее – электронный аукцион),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), установив в действиях БУЗОО «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» нарушение требований частей 5 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063,

на основании своего Решения от 26.01.2017 № 03-10.1/27-2017, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. БУЗОО «Клинический медико-хирургический центр Министерства здравоохранения Омской области» **в срок до 15.02.2017** при передаче победителю электронного аукциона проекта контракта внести изменения в пункты 9.3 и 9.5 в части указания размера штрафа за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

2. Проинформировать Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания **в срок до 16.02.2017 в письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии <...>.

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

