Федеральное казенное учреждение здравоохранения «Санаторий «Лесное озеро» Министерства внутренних дел Российской Федерации»

456867, Челябинская область,

г. Кыштым,

поселок Увильды, ул. Набережная,

Индивидуальный предприниматель

«<…>»

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

119435, г. Москва,

Большой Саввинский переулок, д. 12, стр. 9

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 074/06/105-2467/2019

(876-ж/2019)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 06 декабря 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 10 декабря 2019 года

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

Председателя Комиссии: «<…>» - «<…>»
Членов Комиссии: «<…>» - «<…>»
«<…>» - «<…>»

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 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), рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя «<…>» (далее – ИП «<…>», заявитель) на действия заказчика при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт здания спального корпуса №1. Завершающие работы по ремонту 1-го этажа (извещение № 0369100010919000164), в присутствии:

- представителя Федеральное казенное учреждение здравоохранения «Санаторий «Лесное озеро» Министерства внутренних дел Российской Федерации» (далее – ФКУЗ «Санаторий «Лесное озеро» МВД России», заказчик)

«<…>», действующего на основании доверенности № 8 от 20.01.2019;

-в отсутствие заявителя, уведомленного о времени и месте заседания Комиссии, заявлений, ходатайств не представлено.

У С Т А Н О В И Л А:

В Челябинское УФАС России 29.11.2019 поступила жалоба ИП «<…>» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт здания спального корпуса №1. Завершающие работы по ремонту 1-го этажа (извещение № 0369100010919000164) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам изменения извещения о проведении электронного аукциона опубликовано ФКУЗ «Санаторий «Лесное озеро» МВД России» на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 22.11.2019 в 12:49

Начальная (максимальная) цена контракта на поставку игл двусторонних – 9 097 497, 52 рублей.

Протокол проведения электронного аукциона от 02.12.2019.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 25%.

Протокол подведения итогов электронного аукциона № 0369100010919000164 от 02.12.2019.

На дату заседания Комиссии контракт по итогам аукциона не заключен.

Согласно доводам жалобы ИП «<…>» при описании объекта закупки заказчиком нарушены положения статьи 33 Закона о контрактной системе. Неправомерно установлено требование к товару (уровень шумопоглощения), которое возможно определить только путем испытаний. В проекте контракта отсутствуют положения типовых условий контрактов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.12.2016 № 1466 в части установления обязанности подрядчика в случае замены субподрядчика предоставлять заказчику документы (декларацию о принадлежности субподрядчика к субъектам малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организации; копию договора (договоров), заключенного с субподрядчиком); оплачивать выполненные субподрядчиком работы в течение 15 рабочих дней.

Представитель заказчика с доводами жалобы ИП «<…>»не согласился, пояснил, что на участие в электронном аукционе поступило 4 заявки, все участники приняли участие в закупке путем подачи ценовых предложений. При этом, заявитель не соответствует установленным заказчиком требованиям к участникам закупки в части наличия членства саморегулируемой организации, следовательно, его права не нарушены.

Считает жалобу заявителя необоснованной и подлежащей рассмотрению в порядке Федерального закона от 02.05.2006 № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации».

Заслушав пояснения, изучив представленные документы и материалы,

руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

Комиссия Челябинского УФАС России не соглашается с доводом заказчика о невозможности рассмотрения настоящей жалобы в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе по следующим основаниям.

Согласно части 1 статьи 105 Закона о контрактной системе **любой** участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном главой 6 Закона о контрактной системе, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки

В силу подпункта «б» части 3 статьи 99 Закона о контрактной системе контроль в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного частями 5, 8 и 10 статьи 99 Закона о контрактной системе, с учетом части 4 статьи 99 Закона о контрактной системе осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, путем проведения внеплановых проверок в отношении субъектов контроля.

Частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе определено, что контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку по следующим основаниям:

1) *получение обращения* участника закупки *с жалобой* на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего. Рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 6 Закона о контрактной системе, за исключением случая обжалования действий (бездействия), предусмотренного частью 15.1 статьи 99 Закона о контрактной системе. В случае, если внеплановая проверка проводится на основании жалобы участника закупки, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения такой жалобы принимается единое решение;

2) получение информации о признаках нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, в том числе:

а) заявления, сообщения физического лица, юридического лица либо осуществляющих общественный контроль общественного объединения или объединения юридических лиц, в которых указывается на наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок;

б) обнаружение контрольным органом в сфере закупок признаков нарушения

законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок;

в) сообщение средства массовой информации, в котором указывается на наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок;

3) истечение срока исполнения ранее выданного в соответствии с пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе предписания.

В соответствии с частью 15.1 статьи 99 Закона о контрактной системе обращение с жалобой на действия (бездействие) лиц, указанных в пункте 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, и информация, указывающая на наличие признаков нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок положениями документации о закупке, извещения о запросе котировок, **поступившие от физического лица**, которое не соответствует требованиям пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе в отношении объекта этой закупки и права и законные интересы которого не нарушены такими действиями (бездействием), положениями этих документации, извещения, рассматриваются контрольным органом в сфере закупок в соответствии с Федеральным законом от 2 мая 2006 года № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации».

В силу пунктов 1, 3 статьи 23 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением случаев, предусмотренных абзацем вторым настоящего пункта.

В отношении отдельных видов предпринимательской деятельности законом могут быть предусмотрены условия осуществления гражданами такой деятельности без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Из содержания пункта 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Тем самым, индивидуальный предприниматель является хозяйствующим субъектом, а не физическим лицом.

Заявителем по рассматриваемой жалобе выступает индивидуальный предприниматель, следовательно, положения части 15.1 статьи 99 Закона о контрактной в данном случае системе не подлежат применению.

1. Исходя из положений части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу пункта 1 части 1 статьи 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 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Исходя из требований пункта 2 статьи 42 Закона 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 Закона о контрактной системе, 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, начальную (максимальную) цена контракта, источник финансирования.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

В силу пункта 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен использовать показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся 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, иными требованиями, связанными 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 частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам аукциона надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в закупках и недопустимости ограничения числа участников закупки.

Из содержания извещения о проведении электронного аукциона для закупки №0369100010919000164 следует, что объектом закупки является капитальный ремонт здания спального корпуса №1. Завершающие работы по ремонту 1-го этажа.

Требования к работам, являющимся объектом закупки, в силу пункта 6.1 информационной карты документации об аукционе установлены в соответствии с локальной сметой № 1 (Приложение № 1 к ИКА), разделом 2 «Техническое задание», рабочей документацией (Приложение № 2 к ИКА).

Так, разделом 2 «Техническое задание» установлено следующее требование к «Межкомнатной двери в комплекте с дверной коробкой и наличником» - двери однопольные, глухие, без стеклянных вставок. Конструкция дверей – царговая. Устанавливаются в палатах однотипные. Общая толщина полотна должна быть 40 мм. **Уровень шумопоглощения 28 дБ.** Толщина заполнения (вставок) не менее 25 мм. для дверей в коридор. Дверные коробки, наличник и дверное полотно должны иметь покрытие - пленка ПВХ. Дверные коробки и наличник должны быть

телескопической формы. Дверные коробки должны быть укомплектованы уплотнителем. Цвет – миланский орех. ГОСТ 475-2016.

В соответствии с ГОСТ 475-2016 «Блоки дверные деревянные и комбинированные. Общие технические условия» стандарт распространяется на наружные и внутренние дверные блоки для зданий и сооружений различного назначения, изготовленные из древесных материалов, а также на комбинированные дверные блоки, в которых, кроме древесных используются другие конструкционные материалы (металл, стекло, полимерные материалы и др.); устанавливает общие технические требования к дверям, в том числе механические и теплофизические характеристики, требования к материалам и комплектующим изделиям.

Необходимо отметить, что ГОСТ 475-2016 не установлены требования к уровню шумопоглощения. Представитель ФКУЗ «Санаторий «Лесное озеро» МВД России» на заседании Комиссии не смог привести нормативное обоснование необходимости установления заказчиком требования к уровню шумопоглощения межкомнатной двери, отметив лишь, что указанное требование определено в целях комфортабельного проживания отдыхающих санатория.

Однако, данное пояснение заказчика не нашло отражение в документации о закупке как обоснование необходимости использования других показателей, что свидетельствует о нарушении пункта 2 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Довод заявителя в указанной части обоснован.

С учетом изложенного, действия должностного лица заказчика могут быть квалифицированы по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 статьи 30 Закона о контрактной системе, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.

Согласно части 3 статьи 30 Закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой

организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (часть 5 статьи 30 Закона о контрактной системе).

Частью 7 статьи 30 Закона о контрактной системе установлено, что типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Так, Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 утверждены типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Вместе с тем, из содержания извещения об осуществлении закупки, документации об аукционе следует, что электронный аукцион проводится для субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций. Следовательно, обстоятельства применения заказчиком положений типовых условия контрактов в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 отсутствуют.

Довод жалобы заявителя не находит подтверждения, не обоснован.

При проведении внеплановой проверки в действиях Заказчика антимонопольным органом выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе.

Учитывая положения части 1 статьи 706 ГК РФ, согласно которым подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков), если из закона или договора подряда не вытекает обязанность выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик по контракту для выполнения необходимых работ может привлечь субподрядчиков.

Однако, в силу пункта 4.1.1 проекта контракта подрядчик обязан выполнить работы в соответствии с локальной сметой № 1 (приложение № 1 к контракту), техническим заданием (приложение № 2 к контракту) и рабочей документацией (приложение № 3 к контракту), утвержденными в установленном порядке заказчиком, **своими силами**, средствами, материалами и оборудованием в объеме, сроки и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом, и сдать результат работ заказчику с предоставлением комплекта исполнительной документации заказчику. Указанное положение контракта не позволяет подрядчику привлечь для выполнения требуемых по контракту работ субподрядчиков, что не соответствует законодательству о контрактной системе.

Вместе с тем, при вынесении решения антимонопольный орган принимает во внимание, что на участие в закупке подано 4 заявки, все участники приняли участие в электронном аукционе, согласились на выполнение работ на условиях, установленных документацией об аукционе, подали ценовые предложения, при этом не представляется возможным установить материально-правовую заинтересованность подателя жалобы в части его намерения участвовать в обжалуемой закупке.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 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,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП «<…>» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт здания спального корпуса №1. Завершающие работы по ремонту 1-го этажа (извещение № 0369100010919000164) обоснованной в части нарушения статьи 33 Закона о контрактной системе, в остальной части не нашедшей подтверждения, необоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе не выдавать, поскольку допущенное нарушение на результаты осуществленной закупки не повлияло.

4. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии «<…>»

Члены Комиссии «<…>»

«<…>»