



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

09.06.2016г. № 6625/05-02

На № _____ от _____

ООО «ИНСИТЕС»

111123, г. Москва, Электродный пер., д. 16
8 (495) 304-37-08
insites@insites.ru

ОАО «Ярославский радиозавод»

150010, г. Ярославль, ул. Марголина, д. 13
8 (980) 702-17-45
yarz@yarz.ru
chertov_yuriy@mail.ru

ООО «РТС-тендер»

127006, г. Москва, ул. Долгоруковская, д. 38,
стр. 1
8 (495) 733-95-19
info@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/142Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 06 июня 2016 года
Решение изготовлено в полном объеме 09 июня 2016 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии: государственный инспектор отдела контроля закупок управления Ерохина А.А., специалист-эксперт отдела контроля закупок управления Смирнова Т.А.,

с участием:

от заявителя – ООО «ИНСИТЕС» (далее – заявитель) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, направили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя;

от заказчика – ОАО «Ярославский радиозавод» (далее – уполномоченный орган) – представители по доверенности: Гогина О.А., Зайцев А.А., Семенычев Н.Б., Чертов Ю.В.;

от оператора торговой площадки – ООО «РТС-тендер» (далее – оператор торговой площадки, торговая площадка) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «ИНСИТЕС» на действия заказчика – ОАО «Ярославский радиозавод» – при проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку температурной камеры (извещение № 2071000000116000005) (далее – аукцион, электронный аукцион) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 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 – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ), Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

005945
установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «ИНСИТЕС» на действия заказчика – ОАО «Ярославский радиозавод» – при проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку температурной камеры (извещение №2071000000116000005).

По мнению заявителя, в документации об электронном аукционе в части «Техническая часть документации об аукционе» (последняя страница) по отношению к производителю, поставщику, товару и составу заявки на участие в электронном аукционе установлены требования, противоречащие положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а именно установлены излишние требования:

- оборудование должно быть серийного производства. Количество моделей в серии не менее 6, в составе заявки необходимо предоставить рекламационный каталог производителя (на английском или русском языке) в котором будут наглядно отображена серия поставляемого оборудования, модельный ряд, фото и описание стандартных комплектации и дополнительных опций оборудования,

- поставщик должен иметь сертификат официального представителя производителя на территории РФ,

- сертификат соответствия системы менеджмента качества предприятия требованиям стандарта ГОСТ Р ИСО 9001-2011.

Заявитель направил в адрес заказчика запрос на разъяснение положений документации об электронном аукционе с предложением обосновать законность данных требований или в отсутствие возможности обоснования – исключить их. Однако разъяснения заявителя не удовлетворили, изменения в документацию не внесены, нарушения, по мнению заявителя, не устранены.

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание об устранении указанных нарушений.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения по существу доводов жалобы, считают, что разъяснения положений документации об электронном аукционе, данных заявителю, достаточно и вносить изменения в документацию нет необходимости. Просят признать жалобу необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Заказчиком – ОАО «Ярославский радиозавод» – в Единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 13.05.2016 размещено извещение №2071000000116000005 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку температурной камеры вместе с документацией об электронном аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта – 43 440 953,00 руб. (сорок три миллиона четыреста сорок тысяч девятьсот пятьдесят три рубля).

В соответствии с частью 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе (часть 1 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, 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.

Заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей (часть 2 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ при заключении контракта на поставку товара первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

а) согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится 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, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией;

б) 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.

Согласно части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию:

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона;

2) документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3-9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона;

3) копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

4) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой;

5) документы, подтверждающие право участника такого аукциона на получение преимущества в соответствии со статьями 28 и 29 настоящего Федерального закона, или копии этих документов;

б) документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям,

установленным заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, или копии этих документов;

7) декларация о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона.

Требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается (часть 6 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В пункте 18.1 части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе установлены требования к документам, входящим в состав заявки на участие в электронном аукционе:

«Заявка на участие в аукционе состоит из двух частей.

Первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

1) согласие участника такого аукциона на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, а так же 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.

Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию:

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника аукциона;

2) документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным подпунктом 1 пункта 14 и дополнительным требованиям, установленным в соответствии с пунктом 15 (при наличии таких требований), или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным подпунктами 2-6 пункта 14;

3) копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией. Представление указанных документов не требуется, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

4) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой;

5) декларацию о принадлежности участника аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 Закона № 44-ФЗ».

Согласно частям 3 и 4 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

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.

Разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть (часть 5 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

24.05.2016 заявителем был направлен в адрес заказчика запрос на разъяснение положений документации в отношении следующих требований:

«- Оборудование должно быть серийного производства. Количество моделей в серии не менее 6, в составе заявки необходимо предоставить рекламационный каталог производителя (на английском или русском языке) в котором будут наглядно отображена серия поставляемого оборудования, модельный ряд, фото и описание стандартных комплектации и дополнительных опций оборудования;

- Поставщик должен иметь сертификат официального представителя производителя на территории РФ;

- Сертификат соответствия системы менеджмента качества предприятия требованиям стандарта ГОСТ ISO 9001-2011» – с предложением обосновать законность данных требований или, в отсутствие возможности обоснования, исключить их.

В ответ на данный запрос 26.05.2016 заказчиком было разъяснено следующее: «В связи с тем, что система менеджмента качества ОАО «Ярославский радиозавод» соответствует требованиям ГОСТ РВ 0015-002-2012, ГОСТ Р ИСО 9001-2011, при выборе поставщиков оборудования, которое влияет на качество нашей продукции, предпочтение отдается:

- серийно выпускаемым моделям оборудования;

- официальным представителям производителя оборудования, имеющим сертифицированный сервисный центр;

- официальным представителям производителя оборудования, имеющим сертификат соответствия системы менеджмента качества предприятия требованиям стандарта ГОСТ ИСО. 9001-2011».

Из анализа положений документации об электронном аукционе (Техническое задание, являющееся неотъемлемой частью документации об электронном аукционе) и разъяснений положений документации об электронном аукционе от 26.05.2016, Комиссией установлено, что при употреблении заказчиком в тексте разъяснений формулировки «предпочтение отдается», участникам закупки не представляется возможным однозначным образом определить, является ли наличие и, соответственно, предоставление заказчику указанных сведений (о предоставлении рекламационного каталога производителя; о предоставлении сертификата официального представителя производителя на территории РФ; о предоставлении сертификата соответствия системы менеджмента качества предприятия требованиям стандарта ГОСТ ISO 9001-2011) обязательным для участника закупки либо нет.

26.05.2016 заявителем был направлен повторный запрос на разъяснение положений документации об электронном аукционе аналогичного содержания.

В ответ на данный запрос заказчиком было разъяснено следующее: «Касательно требования технического задания, что поставщик должен иметь сертификат официального представителя производителя на территории РФ, признаем, что оно является избыточным.

Также гарантируем, что отсутствие данного сертификата не будет являться причиной для отклонения участника данной закупки».

Пунктом 2 статьи 456 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором, если иное не предусмотрено договором.

Так, требование о наличии сертификата официального представителя производителя на территории РФ содержится в Техническом задании, являющемся неотъемлемой частью документации об электронном аукционе, согласно которому установлены требования к товару, который должен быть поставлен заказчику, и на основании которых заказчиком будет осуществляться приемка поставляемого товара.

Однако требования о предоставлении сведений о наличии у заказчика сертификата официального представителя производителя на территории РФ в составе заявки на участие в электронном аукционе (пункт 18.1 части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе) не содержится.

Данное требование установлено заказчиком не к составу заявки участников закупки, и, следовательно, заказчик априори не вправе отклонять заявки участников закупки, в составе которых отсутствует сертификат официального представителя производителя на территории РФ.

Таким образом, заказчиком даны разъяснения положений документации об электронном аукционе, которые вносят противоречие в положения документации об электронном аукционе: участникам закупки не представляется возможным однозначным и непротиворечивым образом определить, является ли наличие и, соответственно, предоставление заказчику указанных сведений (о предоставлении сертификата официального представителя производителя на территории РФ) обязательным для участников закупки либо нет, и если да, то в какой части: в составе заявки (первой или второй части) либо как прилагаемые к поставляемому товару документы.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что данные заказчиком разъяснения положений документации об электронном аукционе по запросам заявителя изменяют суть аукционной документации, что является **нарушением части 5 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**.

В ходе внеплановой проверки Комиссией установлено следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе (часть 1 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно пункту 5 части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются, в том числе, преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28-30 настоящего Федерального закона.

Частью 3 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что при осуществлении закупки путем электронного аукциона у субъектов малого предпринимательства в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

В извещении о проведении электронного аукциона от 13.05.2016 №2071000000116000005 отсутствуют дополнительные требования и преимущества к участникам закупки.

Исходя из пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе 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 соответствии с пунктом 7 части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе декларацию о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона.

Пунктом 16 части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе определено, что ограничение участия в определении поставщика не установлено.

Однако заказчиком в пункте 18.1 части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе определены документы, входящие в состав второй части заявки на участие в электронном аукционе, в том числе «декларация о принадлежности участника аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 Закона № 44-ФЗ», что, соответственно, является **нарушением пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Исходя из части 1 статьи 22 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ начальная (максимальная) цена контракта и в предусмотренных Федеральным законом от 05.04.2013г. № 44-ФЗ случаях цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), определяются и обосновываются заказчиком посредством применения следующего метода или нескольких следующих методов:

- 1) метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка);
- 2) нормативный метод;
- 3) тарифный метод;
- 4) проектно-сметный метод;
- 5) затратный метод.

В соответствии с частью 2 статьи 22 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) заключается в установлении начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), на основании информации о рыночных ценах идентичных товаров, работ, услуг, планируемых к закупкам, или при их отсутствии однородных товаров, работ, услуг.

Часть 20 статьи 22 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ устанавливает, что методические рекомендации по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), устанавливаются федеральным органом исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Согласно пункту 2.1 части II «Обоснование начальной максимальной цены» методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), утвержденным Приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 № 567 «Об утверждении Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем)» (далее – Методические рекомендации) обоснование НМЦК заключается в выполнении расчета указанной цены с приложением справочной информации и

документов либо с указанием реквизитов документов, на основании которых выполнен расчет. При этом в обосновании НМЦК, которое подлежит размещению в открытом доступе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», не указываются наименования поставщиков (подрядчиков, исполнителей), представивших соответствующую информацию. Оригиналы использованных при определении, обосновании НМЦК документов, снимки экрана («скриншот»), содержащие изображения соответствующих страниц сайтов с указанием даты и времени их формирования, целесообразно хранить с иными документами о закупке, подлежащими хранению в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

В пункте 11 «Обоснование начальной (максимальной) цены Договора» части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе установлено, что начальная (максимальная) цена контракта (далее – НМЦК) рассчитана методом сопоставимых рыночных цен (анализа рынка) определена по формуле (в соответствии с разделом III Приказа Минэкономразвития России от 02.10.2013 № 567). Обоснование начальной (максимальной) цены договора прилагается отдельно».

Согласно части 6 «Обоснование начальной (максимальной) цены контракта» документации об электронном аукционе заказчиком при определении НМЦК был использован метод сопоставимых рыночных цен (анализ рынка). Так, при осуществлении расчета были использованы цены трех поставщиков за единицу товара: № 1 – 14 692 200,00 руб., № 2 – 14 621 616 руб., № 3 – 14 127 137,00 руб.

Однако, в таблице, отражающей информацию о полученных ценах, отсутствуют реквизиты документов, на основании которых выполнен расчет, а также к обоснованию цены не приложены документы, на основании которых выполнен расчет, что, соответственно, является нарушением **пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Исходя из статьи 190 ГК РФ, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Из содержания данной нормы следует, что стороны могут определить срок действия банковской гарантии путем указания лишь на то событие, наступление которого не зависит от воли и действий сторон (если событие не обладает качеством неизбежности наступления, оно не может определять начало (окончание) течения срока, в том числе и срока действия контракта).

Пунктом 5.2.4 раздела 5 «Порядок предоставления обеспечения заявки на участие в электронном аукционе и обеспечение исполнения контракта» части 2 «Инструкция по подготовке и проведению электронного аукциона» документации об электронном аукционе установлено, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В пункте 24 «Размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения договора» части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе установлено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и содержать, в том числе срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 Закона № 44-ФЗ; а также что срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения договора, должен составлять не менее чем 1 месяца с даты окончания срока действия договора.

Согласно части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Частью 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ определено: 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 пункту 13.2 раздела 13 «Срок действия договора» части 11 «Проект гражданско-правового договора на поставку товара» документации об электронном аукционе (далее – проект контракта) договор действителен до момента исполнения сторонами всех взаимных обязательств по договору.

Из анализа положений документации об электронном аукционе (5.2.4 раздела 5 «Порядок предоставления обеспечения заявки на участие в электронном аукционе и обеспечение исполнения контракта» части 2 «Инструкция по подготовке и проведению электронного аукциона» и пункт 24 «Размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения договора» части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе, а также пункт 13.2 раздела 13 «Срок действия договора» проекта контракта) следует, что заказчик устанавливает срок действия банковской гарантии в зависимости от истечения срока действия контракта, при этом окончание срока действия контракта определяется событием – исполнением сторонами всех взаимных обязательств, которое, во-первых, может и не наступить, а, во-вторых, может наступить значительно позже установленного контрактом срока поставки и оплаты.

Соответственно, потенциальному участнику закупки, имеющему намерение принять участие в данном электронном аукционе, при изучении документации об электронном аукционе, в том числе, проекта контракта, не представляется возможным однозначно и четко установить срок действия обеспечения исполнения контракта, предоставляемого участником закупки в виде банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта (в свою очередь поставленного в зависимость от исполнения сторонами всех взаимных обязательств, которое может не произойти или произойти значительно позже установленного контрактом срока поставки и оплаты) не менее чем на один месяц.

Таким образом, заказчиком срок действия банковской гарантии не установлен надлежащим образом в соответствии с требованиями статьи 190 ГК РФ, что, соответственно, является нарушением пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Согласно части 13 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В разделе 3 «Порядок проведения экспертизы и приемки товара» проекта контракта установлено следующее:

«3.1. Приемка Товара осуществляется в ходе передачи Поставщиком Заказчику по адресу: _____».

3.1.1. Для осуществления приемки Товара Заказчик назначает ответственное лицо _____
(ФИО)

3.1.2. Заказчик обязан создать условия для обеспечения приемки Товара.

3.1.3. Ответственное лицо Заказчика осуществляет приемку Товара путем проверки на соответствие требованиям Договора по количеству и иным показателям, результаты такой приемки оформляются в виде Акта приемки Товара (Приложение № 3) установленным

Договором, а также проверяют товары на наличие дефектов непроизводственного характера (дефектов транспортировки и др.).

3.2. Перед приемкой Товара Заказчик проводит экспертизу Товара. Экспертиза проводится с целью установления подлинности Товара, выявления фальшивого Товара путем выборочной проверки Товара.

3.2.1. Экспертиза осуществляется Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации.

3.2.2. Для проведения экспертизы своими силами, Заказчик назначает ответственных лиц

(ФИО)

3.2.3. Экспертиза Товара осуществляется в месте нахождения Заказчика по адресу:

3.2.4. Результаты экспертизы и приемки Товара оформляются в форме Заключения проведения экспертизы результатов по Договору (Приложение № 2 к Договору).

3.3. Право собственности на поставляемый Товар, а также риск случайной гибели или повреждения Товара переходит от Поставщика к Заказчику после подписания Заказчиком накладной на переданный Товар и всех вышеуказанных Актов.

3.4. В случае, если при приёмке Товара Заказчиком будет выявлено несоответствие номенклатуры, количества или качества поставленного Товара требованиям настоящей Спецификации или другим условиям Договора, Заказчик такой Товар не принимает и не подписывает накладную на переданный Товар. Заказчик обязан в течение 1 (одного) рабочего дня заявить об этом Исполнителю. Такой Товар должен быть заменен Поставщиком в срок 2 (двух) рабочих дней со дня выявления недостатков без взимания дополнительной платы.

3.5. Заказчик, обнаруживший после приемки Товара отступления от условий Договора или иные дефекты и недостатки, которые не могли быть установлены при обычном способе приемки (скрытые недостатки), в том числе такие, которые были умышленно скрыты Поставщиком, обязан немедленно известить об этом Поставщика. Поставщик обязан устранить эти недостатки за свой счёт в течение срока, установленного Заказчиком.

3.6. Поставщик в соответствии с условиями Договора обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении Договора, а также к установленному Договором сроку обязан предоставить Заказчику результат поставки, предусмотренный Договором, при этом Заказчик обязан обеспечить приемку Товара в соответствии со ст. 94 Федерального закона».

Таким образом, Комиссией установлено, что заказчиком в проекте контракта (раздел 3 «Порядок проведения экспертизы и приемки товара» проекта контракта) определен порядок приемки товара, а также порядок оформления такой приемки, однако не установлены сроки приемки товара и оформления приемки товара, что является **нарушением части 13 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**.

Согласно пункту 9 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о возможности заказчика изменить условия контракта в соответствии с положениями настоящего Федерального закона.

Пунктом 6.2.1 раздела 6 «Порядок заключения, изменения, расторжения контракта, банковское сопровождение контрактов» части 2 «Инструкция по подготовке и проведению электронного аукциона» документации об электронном аукционе установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 Федерального закона.

В пункте 27 части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе установлено, что возможность заказчика изменить условия договора предусмотрена в соответствии с законом № 44-ФЗ.

Исходя из части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара.

Часть 10 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ регламентирует, что контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Следовательно, в проекте контракта и в аукционной документации должны быть установлены единые требования относительно возможности заказчика изменить условия контракта в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

На заседании Комиссии установлено, что в разделе 2 «Цена договора» проекта контракта установлено следующее:

2.6. Цена Договора может быть снижена без изменения предусмотренных Договором количества и качества поставляемого Товара и иных условий Договора;

2.7. При заключении Договора Заказчик по согласованию с Поставщиком, вправе увеличить количество поставляемого Товара на сумму, не превышающую разницы между ценой Договора и начальной (максимальной) ценой Договора. При этом цена единицы Товара не должна превышать цену единицы Товара, определяемую как частное от деления цены Договора, на количество Товара, указанное в извещении о проведении аукциона.

Кроме того, в пункте 11.1 раздела 11 «Порядок изменения и расторжение договора» проекта контракта указано, что изменение существенных условий договора при его исполнении допускается по соглашению сторон по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Таким образом, заказчиком в документации об электронном аукционе (пункт 6.2.1 раздела 6 «Порядок заключения, изменения, расторжения контракта, банковское сопровождение контрактов» части 2 «Инструкция по подготовке и проведению электронного аукциона» и пункт 27 части 3 «Информационная карта аукционной документации» документации об электронном аукционе, а также пункты 2.6 и 2.7 раздела 2 «Цена договора» и

пункт 11.1 раздела 11 «Порядок изменения и расторжение договора» проекта контракта) установлены противоречивые требования о наличии/отсутствии возможности заказчика изменить условия контракта в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, что исключает возможность однозначного толкования участниками закупки условий закупки, что приводит к ограничению количества участников закупки, и, соответственно, является нарушением пункта 9 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

1. Признать жалобу ООО «ИНСИТЕС» на действия заказчика – ОАО «Ярославский радиозавод» – при проведении аукциона в электронной форме на право заключения контракта на поставку температурной камеры (извещение № 2071000000116000005) обоснованной;

2. Признать заказчика – ОАО «Ярославский радиозавод» – нарушившими часть 13 статьи 34, пункты 1, 2, 8, 9 части 1 статьи 64, часть 5 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ;

3. Выдать заказчику – ОАО «Ярославский радиозавод» – обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения законодательства о закупках.

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

Председатель Комиссии

Пауров И.Г.

Члены Комиссии:

Ерохина А.А.

Смирнова Т.А.