

Управление ФАС России по Кемеровской области

650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Заказчик: Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Кемеровский государственный медицинский университет» Министерства здравоохранения Российской Федерации
Российская Федерация, 650056, г. Кемерово, ул. Ворошилова, 22А.
E-mail: kemsma@kemsma.ru;

E-mail ответственного лица: miller.ss@kemsma.ru

Оператор электронной площадки: ООО РТС-Тендер

Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью ТД «Пищеблок» ИНН 4205307304
650066, Российская Федерация, Кемеровская обл., г. Кемерово, пр-кт Октябрьский, 28, 803
E-mail: stepan.stroy.2020.ivanov@bk.ru

ЖАЛОБА

на положения документации

ФГБОУ ВО «Кемеровский Государственный университет» размещен открытый аукцион в электронной форме № 32110215466 «Работы по капитальному ремонту фасадов здания медицинской академии».

Закупка размещена с нарушением Федерального закон от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - ФЗ-223):

В соответствии с п. 16 ч. 10 ст. 4 ФЗ-223 документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать иные предусмотренные Положением о закупках сведения.

Согласно Положению о закупках: в документации конкурентной закупки указываются условия предоставления приоритета товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами»,

Пунктом 22.1 Аукционной документации предусматривается: «Заказчиком УСТАНОВЛЕН приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее – приоритет), в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ,

услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами».

В пункте 31 Информационной карты аукционной документации Заказчик предусмотрел:

31	Условия предоставления приоритета:	Заказчиком УСТАНОВЛЕН приоритет товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами (далее – приоритет), в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами». Условия предоставления приоритета содержатся в пункте 22. документации об открытом аукционе в электронной форме № 04ЭА21ВН
----	------------------------------------	---

Пунктом 22.1 Аукционной документации и пунктом 31 информационной карты не установлены соответствующие постановлению Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» и Положению о закупках условия предоставления приоритета, включающие в себя:

а) требование об указании (декларировании) участником закупки в заявке на участие в аукционе в электронной форме (в соответствующей части заявки, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров, а также положение об ответственности участников закупки за представление недостоверных сведений о стране происхождения товара, указанного в заявке на участие в аукционе в электронной форме;

б) условие о том, что отсутствие в заявке на участие в аукционе в электронной форме указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения такой заявки и такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров;

в) условие о том, что для целей установления соотношения цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения, цены выполнения работ, оказания услуг российскими и иностранными лицами в случаях, если в заявке на участие в аукционе в электронной форме содержится предложение о поставке товаров российского и иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими и иностранными лицами, цена единицы каждого товара, работы, услуги определяется как произведение начальной (максимальной) цены единицы товара, работы, услуги, указанной в документации о закупке, на коэффициент изменения начальной (максимальной) цены договора по результатам проведения закупки, определяемый как результат деления цены договора, по которой заключается договор, на начальную (максимальную) цену договора;

г) условие отнесения участника закупки к российским или иностранным лицам на основании документов участника закупки, содержащих информацию о месте его

регистрации (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), на основании документов, удостоверяющих личность (для физических лиц);

д) условие об указании в договоре страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в аукционе в электронной форме, представленной участником закупки, с которым заключается договор;

е) положение о заключении договора с участником закупки, который предложил такие же, как и победитель аукциона, условия исполнения договора или предложение которого содержит лучшие условия исполнения договора, следующие после условий, предложенных победителем аукциона, который признан уклонившемся от заключения договора;

ж) условие о том, что при исполнении договора, заключенного с участником закупки, которому предоставлен приоритет в соответствии с указанным выше постановлением, не допускается замена страны происхождения товаров, за исключением случая, когда в результате такой замены вместо иностранных товаров поставляются российские товары, при этом качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) таких товаров не должны уступать качеству и соответствующим техническим и функциональным характеристикам товаров, указанных в договоре.

Следовательно, нарушены условия Положения о закупках и требования п. 16 ч. 10 ст. 4 ФЗ-223

2. Согласно ч. 1 ст. 1 ФЗ № 223 «Целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений».

Согласно п. 5.5. проекта договора устанавливается обязанность Подрядчика : **«До заключения Договора**, Подрядчик обязан письменно согласовать с Заказчиком конкретное наименование и производителя материалов, планируемых к использованию при выполнении Работ по настоящему Договору».

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса РФ: «Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора».

Согласно ч. 15 ст. 3.2. ФЗ № 223 договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика,

комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Согласно Положению о закупках в случае размещения закупки в электронном виде, договор по результатам такой закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, Заказчик направляет проект договора участнику, с которым такой договор заключается, после получения от Участника закупки в течение пяти дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола подписанного с его стороны договора.

Согласно ст. 8 Гражданского кодекса РФ: «Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. В соответствии с этим гражданские права и обязанности возникают:

1) из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;

1.1) из решений собраний в случаях, предусмотренных законом;

2) из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

3) из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;

4) в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;

5) в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

6) вследствие причинения вреда другому лицу;

7) вследствие неосновательного обогащения;

8) вследствие иных действий граждан и юридических лиц;

9) вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

В противоречии ст. ст. 8, 432 Гражданского кодекса РФ, ч. 15 ст. 3.2. ФЗ № 223 условиями пункта 5.5. проекта договора, о письменном согласовании с Заказчиком конкретных наименований и производителя материалов, планируемых к использованию при выполнении Работ Заказчик пытается возложить Гражданские права и обязанности на участника закупки до заключения договора. Тогда как сведения о конкретных наименованиях и производителях материалов, планируемых к использованию при выполнении Работ следуют из заявки участника закупки (Форма № 2 «Техническое предложение; Инструкция по заполнению Технического предложения»).

3. Согласно ч. 1 ст. 1 ФЗ № 223 «Целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений».

Имеются противоречия в следующих положениях проекта договора:

Сравниваемые пункты	п. 5.3 проекта договора	П. 1.4. проекта договора	Примечание
п. 2.2.Техниче. задания / 5.3. проекта договора / п.1.4 проекта договора	Работы выполняются иждивением Подрядчика – силами и средствами Подрядчика, с использованием имущества и материалов Подрядчика, необходимых для выполнения Работ в соответствии с условиями Договора и приложений к нему. Доставка, разгрузка, подъем и/или спуск на этаж, на котором на основании Договора выполняются Работы, имущества и материалов Подрядчика, выполняется силами и средствами Подрядчика и за его счет	Подрядчик может привлечь третьих лиц (далее - субподрядчики) для выполнения работ на основании Договора. В этом случае Подрядчик несет перед Заказчиком ответственность за действия субподрядчиков, в том числе за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении Договора.	Невозможно выполнить иждивением Подрядчика работы, но с возможным привлечением субподрядчика. Согласно п. 1 ст. 704 ГК РФ имеется легальное определение «Работа выполняемых иждивением подрядчика – это работы из его материалов, его силами и средствами. Когда предусматривается привлечение субподрядчика, то работы исключительно иждивением выполнены быть не могут.
Сравниваемые пункты	п. 6.2.6 – 6.2.7 проекта договора	п. 8.3 – 8.4 проекта договора	Примечание
П. 6.2.6 – 6.2.7 проекта договора / П. 8.3 – 8.4 проекта договора	Порядок приемки выполненных Работ: - Гарантию производителя материалов, использованных Подрядчиком, при выполнении на основании Договора Работ, срок действия которой устанавливается согласно законодательству и иным нормативным правовым актам Российской Федерации, оформленную в виде отдельного документа. - Гарантию Подрядчика на результат Работ, срок действия которой составляет не менее 36 (тридцать шесть) месяцев, оформленную в виде отдельного документа	- Гарантийный срок на материалы и имущество, использованные Подрядчиком при выполнении на основании Договора Работ, устанавливается согласно законодательству и иным нормативным правовым актам Российской Федерации. - Гарантии качества распространяются на все результаты Работ, полученные при исполнении Договора. Срок гарантийных обязательств Подрядчика на результаты Работ, полученные при исполнении Договора, составляет не менее 36 (тридцать шесть) месяцев со дня подписания Заказчиком акта, указанного в пункте 6.2.1. Договора.	Порядок приемки выполненных Работ Предлагается Подрядчику обеспечить оформленную в виде отдельного документа Гарантию. Тогда как гарантийные сроки в п.8.3.-8.4. проекта договора устанавливается <u>независимо от оформления отдельной</u> Гарантии. Не понятно каким образом может быть оформлена таковая Гарантия.

Противоречия могут быть устранены внесением изменений в проект договора на основании предписания Кемеровского УФАС России.

Сформулированный в ч. 1 ст. 1 ФЗ № 223 в самом общем виде запрет на допущение коррупции и других злоупотреблений, приводящих к развитию недобросовестной конкуренции, необеспечению гласности и прозрачности закупки, заимствован из ч.ч. 1, 2 ст.

17 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Вместе с тем в статье 17 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отличие от статьи 1-ФЗ № 223 содержатся составы нарушений антимонопольных требований к торгам и с описанием негативных последствий для товарных рынков (п. 7 ст. 4 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Прошу вынести решение и выдать предписание о внесении изменений в требования Описания объекта закупки, содержания заявки и положений проекта договора как неотъемлемой части документации, тем самым удовлетворив жалобу.

Отдельно прошу передать разрешения вопроса наличия признаков нарушений, предусмотренных статьями 4 и 17 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» должностному лицу для принятия решения о возбуждении производства по делу об антимонопольном нарушении.

Директор

