

Решение № 03-10.1/02-2018

о признании жалобы необоснованной

09 января 2018 г.

г. Омск

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

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Агентство Помощи Бизнесу» (далее – заявитель, ООО «Агентство Помощи Бизнесу») на действия Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» (далее – заказчик, ФГБОУ ВО «СибГУФК») при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по уборке помещений и гардеробному обслуживанию в учебных корпусах университета (извещение № 0352100009917000087) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителя заказчика – <...> (доверенность от 09.01.2018),

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 10371э от 25.12.2017) жалоба заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие требования 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).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-10521э от 25.12.2017) заказчиком были представлены (вх. № 10639 от 29.12.2017) материалы электронного аукциона, из которых следует, что 11.12.2017 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 9098375,00 руб.

Дата окончания срока подачи заявок была установлена 26.12.2017 в 09:00 час.

21.12.2017 и 22.12.2017 на официальном сайте ЕИС заказчиком были размещены разъяснения положений документации.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 26.12.2017 на участие в закупке поступило десять заявок, участнику закупки с порядковым номером заявки 9 было отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 29.12.2017 в аукционе приняли участие шесть участников закупки, наименьшее ценовое предложение 6186894,68 руб. было сделано участником с порядковым номером заявки 3.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 29.12.2017 следует, что заявки всех участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. Победителем признан участник с порядковым номером заявки 3 (ООО «ПРИМЕКС-ОМСК»).

На основании требования Омского УФАС России (исх. № 03-10521э от 25.12.2017) определение исполнителя приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

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

3.1. Частью 1 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе прямо предусмотрено, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий **для обеспечения конкуренции** между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 2 указанной статьи Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. **Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.**

В силу пункта 1 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 наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 частью 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки

должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также **требования к товарам**, информации, работам, услугам **при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки**, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Из буквального толкования пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам Федерального закона о контрактной системе, при описании объекта закупки должны таким образом устанавливать требования к закупаемым товарам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые необходимы, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

Требования к товару, необходимому для оказания услуг по уборке помещений и гардеробному обслуживанию в учебных корпусах университета были установлены заказчиком в табличной форме в Приложения № 1 «Требования к функциональным характеристикам основных моющих средств для оказания услуг» (далее – Приложение № 1) раздела II «Техническое задание» Приложения № 1 к документации об электронном аукционе.

В жалобе заявителя указано:

*«В разделе II. Техническое задание, Приложение №1 к Техническому заданию, «Требования к функциональным характеристикам основных моющих средств для оказания услуг», п.1 «Универсальное нейтральное высоко пенное моющее средство для мытья любых поверхностей» установлены следующие требования: **РН Не менее 6,5 не более 7,2.***

*В разделе II. Техническое задание, Приложение №1 к Техническому заданию, «Требования к функциональным характеристикам основных моющих средств для оказания услуг», В п. 9 «Средство для отбеливания» установлены следующие требования: **Массовая концентрация хлора Не менее 70 не более 85.***

Из письма ФАС России от 01.07.2016 №ИА/44536/16 "Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке" следует, что при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Таким образом, требования заказчика подробно описать в заявке значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Аналогичные нарушения выявлены в п. 2. «Универсальное нейтральное низко пенное моющее средство для мытья любых поверхностей», п. 3. «Щелочное средство для очистки ковровых покрытий», п. 4. «Нейтральное средство для мойки и дезинфекции различных поверхностей», п. 5 «Средство для деревянных поверхностей» и другие.

Таким образом, показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке».

Согласно части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются **документы, подтверждающие ее обоснованность**. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение указанной нормы Федерального закона о контрактной системе Обществом не представлено документальных подтверждений обоснованности вышеприведенного довода об ограничении количества участников закупки, а также **документов**, свидетельствующих о том, что показатели, требования к которым установлены в Приложении № 1 к Техническому заданию документации об электронном аукционе, не предоставляются производителями товаров неограниченному кругу лиц и (или) могут быть предоставлены только после проведения испытаний после производства конкретной партии товара.

При таких обстоятельствах Комиссия считает жалобу **необоснованной**.

3.2. Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки единое требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Данное требование **было установлено** заказчиком в извещении № 0352100009917000087, а также в пункте 1 раздела 14 «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона» документации об электронном аукционе.

В силу части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 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.

В силу пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать 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.

Подпункт 2 пункта 2 раздела 17 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 Федерального закона и инструкция по ее заполнению» документации об аукционе, содержит следующую информацию:

*«Вторая часть заявки должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона - **установлено**».*

При этом документация об аукционе не содержит информации о том, каким требованиям должен соответствовать участник закупки и какой документ необходимо ему представить в подтверждение этого соответствия.

Исходя из объекта закупки (оказание услуг по уборке помещений и гардеробному обслуживанию в учебных корпусах университета), Комиссия считает, что в пункте 1 раздела 14 и подпункте 2 пункта 2 раздела 17 документации об аукционе заказчику следовало указать «не установлено».

Таким образом, в нарушение пункта 1 части 1 статьи 31, части 3 статьи 64, пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе в документации об аукционе были установлены требования как к участникам закупки, так и о предоставлении в составе второй части заявки документов, подтверждающих соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе.

3.3. В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В силу части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе **к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.**

Раздел 1 «Предмет контракта» проекта контракта (Раздел III документации об электронном аукционе) содержит следующие существенные условия:

«1.1. Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства по оказанию

услуг по уборке помещений и гардеробному обслуживанию в учебных корпусах университета. **Перечень, требования к материалам и ведомость объемов работ (оказания услуг) указаны в техническом задании, приложенным к настоящему Контракту, являющегося неотъемлемой частью настоящего Контракта.**

1.2. Исполнитель обязуется выполнить работы в соответствии с условиями настоящего Контракта, в соответствии с действующими и регламентирующими правилами на данный вид работ.

1.3. Срок оказания услуг с момента подписания контракта по 31.12.2018. г.

1.4. Место оказания услуг (выполнения работ): 644009, г. Омск,

- ул. Масленникова, 144: Учебный корпус №2, Учебный корпус №3, Легкоатлетический комплекс, Гараж/ хоз. двор;

- ул. Масленникова, 150: Учебный корпус № 4;

- ул. Масленникова, 148: Учебный корпус № 5;

- ул. Старозагородная роща, 10: СОК «Зеленый остров»;

- ул. Маяковского, 96: Научно-спортивный центр;

- ул. Масленникова, 152: Центр силовых видов спорта, Общежитие №2;

- ул. Масленникова, д. 152а: Лечебно-восстановительный центр, Многоквартирный жилой дом (Общежитие);

ул. 1-я Кожевенная, 43: СОК «Экстрим парк».

Комиссия отмечает, что проект контракта имеет всего одно приложение (Приложение № 1) следующего содержания:

«Настоящее Приложение удостоверяет, что в соответствии с контрактом № _____, в _____ лице _____, действующего на основании _____, именуемый в дальнейшем Исполнитель принимает на себя обязательства, являющиеся предметом контракта в соответствии с техническим заданием».

При этом ИНЫХ приложений проект контракта не содержит.

Согласно 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 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой

информационной системе без своей подписи **проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации** о таком аукционе.

В соответствии с частью 4 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

Указанные нормы свидетельствуют о том, что на этапе заключения контракта стороны не вправе устанавливать иные условия, отличные от тех, которые были предусмотрены проектом контракта, прилагаемого к документации об аукционе; кроме того, в передаваемый проект контракта должны включаться конкретные показатели товаров, которые участник аукциона (победитель) указал в первой части поданной им заявки.

Учитывая изложенное, изначально при размещении документации об аукционе, неотъемлемой частью которой является проект контракта, в составе этого контракта должны быть учтены все его приложения, которые не могут быть изменены или вновь приложены на этапе заключения контракта с победителем аукциона.

Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что **обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона**, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Частью 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

По общему правилу, установленному частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, **изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается**.

Таким образом, заказчиком в нарушение части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе не были размещены все приложения, указанные в предмете проекта контракта.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Агентство Помощи Бизнесу» на действия Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по уборке помещений и гардеробному обслуживанию в учебных корпусах университета (извещение № 0352100009917000087).

2. Признать в действиях Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 2 части 1, частей 3 и 4 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе.

3. На основании части 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства в сфере закупок передать материалы электронного аукциона (извещение № 0352100009917000087) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 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 № 03-10.1/02-2018

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

09 января 2018 г.

г. Омск

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

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Агентство Помощи Бизнесу» на действия Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по уборке помещений и гардеробному обслуживанию в учебных корпусах университета (извещение № 0352100009917000087) (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 Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 2 части 1, частей 3 и 4 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе,

на основании своего Решения от 09.01.2018 № 03-10.1/02-2018, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

П Р Е Д П И С

1. Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению

высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» комиссии **в срок до 22.01.2018** при осуществлении полномочий на определение исполнителя при проведении закупки в форме электронного аукциона (извещение № 0352100009917000087) при направлении проекта контракта победителю электронного аукциона, приложить техническое задание, являющееся неотъемлемой частью проекта контракта.

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» возможность выполнения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания.

3. Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» и оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» осуществить дальнейшее проведение процедуры определения исполнителя в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом Решения от 09.01.2018 № 03-10.1/02-2018.

4. Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего образования «Сибирский государственный университет физической культуры и спорта» **проинформировать** Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания **в срок до 23.01.2018 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.

<...>

<...>

<...>:

<...>

<...>