



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

ИП Антощенко О.Е.
(далее – Заявитель)
a5269303@yandex.ru
ИНН: 615011216941

**ФГБОУ ВО «Донской государственный
аграрный университет»**
(далее – Заказчик)
ул. Ленина, д. 21, г. Зерноград, Ростовская
область, 347740
achgaa@achgaa.ru

РТС-тендер (далее - оператор)
ko@rts-tender.ru

**РЕШЕНИЕ
по результатам рассмотрения дела
№061/06/42-1947/2022**

18.08.2022

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовское УФАС России, Комиссия) по контролю соблюдения законодательства в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

Т.С. Акопян,
С.А. Евстратова,
М.А. Жиликова,

рассмотрев дело №061/06/42-1947/2022 по жалобе Заявителя о нарушении Заказчиком при проведении электронного аукциона №0358100024022000013 «Выполнение работ по выборочному капитальному ремонту окон, замена деревянных на окна из ПВХ 4-го этажа общежития №5 АЧИИ ФГБОУ Донской ГАУ по адресу: Ростовская обл., г. Зерноград, ул. Тельмана, 61/2а» (далее – аукцион) норм 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), путем использования системы видеоконференц-связи (ВКС) в присутствии представителей Заказчика – Кирюшкиной И.В. (доверенность от 17.08.2022), Джанибекова К.А. (доверенность от 17.08.2022), в отсутствие Заявителя, уведомленного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России поступила жалоба ИП Антощенко О.Е. на действия ФГБОУ ВО «Донской государственный аграрный университет». По мнению Заявителя, Заказчик в нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок сформировал извещение, ограничив конкуренцию при осуществлении закупки.



2022-2487

Заказчик в письменных пояснениях, представленных Комиссии Ростовского УФАС России, согласился с частью доводов жалобы.

В соответствии с ч.ч.1,3 ст.99 Закона, «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» (далее – Регламент), утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14, в ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Согласно «Извещению о проведении электронного аукциона» №0358100024022000013:

- установлены дата и время окончания подачи заявок – 12.08.2022 10:00 (МСК);
- начальная (максимальная) цена контракта (НМЦК) составила 3 000 000,00 рублей.

Извещение размещено в Единой информационной системе (ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 04.08.2022.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 16.08.2022 на участие в данном аукционе подано 10 заявок.

В соответствии с ч.2 ст.8 Закона, 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, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Из совокупного толкования п.1,2 ч.1, ч.2 ст.33, ч.2 ст.42 Закона следует, что описание объекта закупки должно носить объективный характер, то есть быть продиктовано истинными (а не мнимыми и недоказанными) потребностями заказчика, а также исключать любую возможность необоснованного ограничения количества потенциальных участников закупки установлением в закупочной документации заведомо неисполнимых требований либо требований, удовлетворить которые может лишь ограниченный круг лиц.

Описание объекта закупки – это фиксация заказчиком в документации о закупке качественных и количественных характеристик, признаков товара, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям. Такая фиксация требований заказчика позволяет идентифицировать объект закупки, установить результат, достижение которого признается со стороны заказчика должным исполнением контракта.

1. Согласно доводу жалобы, Заказчиком неверно произведен расчёт начальной максимальной цены контракта.

В соответствии с ч.3 ст.99 Закона, контрольный орган в сфере закупок не наделен полномочиями по контролю за определением и обоснованием начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги

Согласно п.3 ч.8 ст.99 Закона органы внутреннего государственного (муниципального) финансового контроля осуществляют контроль (за исключением контроля, предусмотренного частью 10 настоящей статьи) в отношении определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги.

На основании изложенного, указанный довод не подлежит рассмотрению Комиссией Ростовского УФАС России

2. В соответствии с доводом жалобы, Заказчиком в требованиях к содержанию и составу заявки содержится указание на то, что заявка участника должна содержать предложение участника в отношении объекта закупки с указанием конкретных значений показателей.

Согласно п.3 ч.2 ст. 42 Закона извещение об осуществлении закупки должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с Законом и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

В соответствии с п.8 ч.1 ст. 33 Закона описание объекта закупки при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства должно содержать проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, или типовую проектную документацию, или смету на капитальный ремонт объекта капитального строительства, за исключением случая, если подготовка таких проектных документов, сметы в соответствии с указанным законодательством не требуется, а также случаев осуществления закупки в соответствии с частями 16 и 16.1 статьи 34 настоящего Федерального закона, при которых предметом контракта является в том числе проектирование объекта капитального строительства. Включение проектной документации в описание объекта закупки в соответствии с настоящим пунктом является надлежащим исполнением требований пунктов 1 - 3 настоящей части, части 2 настоящей статьи.

Требованиями п.2 ч.2 ст.43 Закона установлено, что информация, предусмотренная подпунктами "а" и "г" пункта 2 части 1 настоящей статьи, не включается в заявку на участие в закупке в случае включения заказчиком в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 настоящего Федерального закона в описание объекта закупки проектной документации, или типовой проектной документации, или сметы на капитальный ремонт объекта капитального строительства.

В письменных пояснениях, представленных Комиссии Ростовского УФАС России Заказчик согласился с указанным доводом жалобы.

На основании изложенного, Заказчику надлежит требовать от участника в заявке на участие в закупке лишь согласие, в связи с чем Комиссией Ростовского УФАС России рассматриваемый довод признан обоснованным, Заказчик признан нарушившим ч.2 ст.42 Закона.

3. В соответствии с доводом жалобы, Заказчиком в приложении к извещению «Требования к содержанию и составу заявки» установлено, что заявка участника должна содержать предложение о цене контракта.

Требования к содержанию заявки на участие в конкурентном способе установлены в ст.43 Закона, среди которых:

- 1) информация и документы об участнике закупки;
- 2) предложение участника закупки в отношении объекта закупки;

3) предложение участника закупки о цене контракта (за исключением случая, предусмотренного пунктом 4 настоящей части);

4) предложение участника закупки о сумме цен единиц товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона);

5) информация и документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частями 3 и 4 статьи 14 настоящего Федерального закона (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) установлены предусмотренные указанной статьей запреты, ограничения, условия допуска).

При этом, статьей 49 Закона определен порядок проведения электронного аукциона, содержание заявки на участие в названном конкурентном способе (ч.1 ст.49 Закона), согласно которому заявка на участие в закупке должна содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктами "м" - "п" пункта 1, подпунктами "а" - "в" пункта 2, пунктом 5 части 1 статьи 43 Закона. Заявка также может содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктом "д" пункта 2 части 1 статьи 43 Закона.

Таким образом, при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем применения открытых конкурентных способов заказчику необходимо руководствоваться общими положениями к содержанию заявки с учетом специальных норм для конкретного способа, которые определены ст. 49 Закона.

Вместе с тем, Заказчиком в п.3 раздела 1 приложения 6 к извещению «Требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке и инструкция по ее заполнению» содержатся требования к составу заявки, в частности: *«Для участия в открытом электронном аукционе заявка на участие в закупке должна содержать:... 3) предложение участника о цене контракта.»*

Таким образом, Заказчиком установлены требования к содержанию и составу заявки в нарушение ч.2 ст.42 Закона.

4. Согласно доводу жалобы, проектом контракта не установлены сроки возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с п.5 ч. 2 ст. 42 Закона извещение об осуществлении закупки должно содержать проект контракта.

Согласно ч. 27 ст. 34 Закона в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96 настоящего Федерального закона. При этом срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) таких денежных средств не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона, такой срок не должен превышать пятнадцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

В п.7.3 проекта контракта Заказчиком указано : *«Денежные средства, внесенные Подрядчиком в качестве обеспечения исполнения Контракта, в том числе часть этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения Контракта в соответствии с пунктом 7.1, 7.5 и 7.6 Контракта, возвращаются Подрядчику в течение срока, установленного частью 27 статьи 34 Федерального закона №44-ФЗ».*

Заказчик, в представленных Комиссии Ростовского УФАС России письменных пояснениях, с доводом жалобы не согласился, отметив, что указанная формулировка п.7.3 Контракта содержится в библиотеке типовых контрактов и не противоречит действующему законодательству.

Таким образом, Заказчиком не установлен срок возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу об обоснованности указанного довода Заявителя и нарушении Заказчиком ч. 2 ст. 42 Закона.

5. В соответствии с доводом жалобы, приложение 5 к извещению «Проект контракта» содержит пункт 7.11 *«Подрядчик в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 Федерального закона № 44-ФЗ об обеспечении гарантийных обязательств, в случае предоставления таким участником закупки информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных Федеральным законом № 44-ФЗ для предоставления обеспечения исполнения контракта. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки»* в нарушение требований Закона.

В соответствии с п.5 ч. 2 ст. 42 Закона извещение об осуществлении закупки должно содержать проект контракта.

Согласно ч.1 ст. 30 Закона заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем двадцать пять процентов совокупного годового объема закупок.

В соответствии с ч.3 ст. 30 Закона при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается преимущество участникам закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Согласно ч.2 ст. 37 Закона если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

В соответствии с ч.3 ст. 37 Закона к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре

контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки, приглашении и документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

Согласно ч.3 ст. 96 Закона исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, 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, гарантийных обязательств, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Таким образом, поскольку Заказчиком не установлено преимущество для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, Комиссия Ростовского УФАС России приходит к выводу о необходимости применения положений ч.3 ст.96 Закона, вместе с тем, Заказчиком указанное требование Закона не выполнено, нарушены положения названной нормы.

На основании изложенного, Комиссией Ростовского УФАС России указанный довод признан обоснованным, Заказчик при формировании извещения нарушившим ч.3 ст. 96 Закона.

На основании Постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 №728, в соответствии со ст.ст.99,106 Закона,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Антощенко О.Е. обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч.2 ст.42, ч.3 ст. 96 Закона.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений путем приведения проекта контракта в соответствии с требованиями Закона на этапе направления победителю.
4. Рассмотреть вопрос о привлечении к административной ответственности виновного должностного лица Заказчика.

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

Председатель комиссии

Т.С. Акопян

Члены комиссии

С.А. Евстратова

М.А. Жиликова