

Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд в составе:

*** – заместитель Председателя Комиссии, заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

*** – член Комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

*** – член Комиссии, ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России.

- в присутствии представителя Заказчика – Администрации Олонецкого национального муниципального района *** (доверенность представлена в материалы дела),

- в отсутствие представителя Заявителя – ООО «Стройресурс» (извещено надлежащим образом, явку представителя не обеспечило),

рассмотрев жалобу ООО «Стройресурс» на действия Заказчика – Администрации Олонецкого национального муниципального района при проведении электронного аукциона на работы строительные по реконструкции легкоатлетического ядра стадиона в г.Олонец Республики Карелия (1 этап реконструкции) (извещение № 0106300009118000069), (далее – 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 – Закон о контрактной системе), Административным регламентом, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14 (Зарегистрировано в Минюсте России 27.02.2015 № 36262)

установила:

В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком при утверждении документации об аукционе были допущены следующие нарушения Закона о контрактной системе:

1. В нарушение пункта 4.1 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком

(подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017 N 570 "Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам" в проекте контракта Заказчиком не установлена ответственность Подрядчика за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств по самостоятельному выполнению видов и объемов работ, предусмотренных проектом контракта;

2. По мнению Заявителя, в нарушение статьи 33 Закона о контрактной системе в Техническом задании к таким товарам как «Нетканый геотекстиль иглопробивной», «Каркасы арматурные» Заказчиком установлены значения показателей товаров, которые возможно получить только путем проведения испытаний.

3. В нарушение части 1 статьи 34, части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчиком неправомерно установлена возможность увеличения срока выполнения обязательств по контракту в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы;

4. Заказчиком в качестве способа обеспечения заявки указана возможность предоставления банковской гарантии. Вместе с тем, пунктом 52 статьи 112 Закона о контрактной системе предусмотрено, что до 30.06.2019 заявка на участие в электронном аукционе может обеспечиваться только путем внесения денежных средств.

В связи с изложенным, Заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

Заказчиком письмом от 06.11.2018 даны пояснения по доводам, изложенным в жалобе. Не оспаривает наличие нарушений по пунктам 1,4 жалобы, при этом, считает, что указанные нарушения не могли повлиять на определение поставщика (подрядчика, исполнителя).

Документация об аукционе утверждена Постановлением Главы администрации Олонецкого национального муниципального района Прокопьевым С.К. от 15.10.2018 № 889 и размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок «www.zakupki.gov.ru» 15.10.2018.

Номер извещения: № 0106300009118000069.

Краткое наименование аукциона: работы строительные по реконструкции легкоатлетического ядра стадиона в г.Олонец Республики Карелия (1 этап

реконструкции).

Способ закупки: электронный аукцион.

Заказчик: Администрация Олонецкого национального муниципального района.

Начальная (максимальная) цена контракта: 13 293 607,50 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 31.10.2018 №0106300009118000069-1, победителем признано общество с ограниченной ответственностью «СТРОИТЕЛЬНЫЙ ТРЕСТ №4».

Изучив представленные материалы, заслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия Карельского УФАС России пришла к следующим выводам:

1. В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе, 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.

Предметом закупки является выполнение работ строительных по реконструкции легкоатлетического ядра стадиона в г.Олонец Республики Карелия (1 этап реконструкции).

Частью 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе установлено, что Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Во исполнение указанной нормы закона принято Постановление Правительства РФ от 15.05.2017 N 570 "Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, и о внесении изменений в Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком,

исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом" (далее – Постановление № 570).

Согласно пункту «в» части 2 Постановления № 570, порядок определения размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, устанавливается Правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. N 1042 "Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063".

В соответствии с пунктом 7 Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N 1042, за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту,

размер штрафа устанавливается в размере 5 процентов стоимости указанных работ.

Комиссией Карельского УФАС России установлено, что проект контракта, являющийся неотъемлемой частью документации об аукционе, не содержит условия об ответственности Подрядчика за ненадлежащее исполнение обязательств по самостоятельному выполнению видов и объемов работ на Объекте.

На заседании Комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что признает указанное нарушение, которое было связано с технической ошибкой сотрудника Заказчика.

Вместе с тем, Заявителем не представлены документы, подтверждающие, что установленное нарушение ограничило количество участников закупки и/или повлияло на её результаты.

С учетом изложенного, Комиссия Карельского УФАС России признает рассматриваемый довод жалобы обоснованным и полагает целесообразным выдать Заказчику предписание об устранении выявленного нарушения на этапе заключения контракта, путем внесения в него соответствующих изменений.

2. В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 N 11017/10, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица,

исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Из смысла статьи 33 Закона о контрактной системе следует, что заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут иметь существенное значение для последующего использования товара. Положения законодательства о контрактной системе в сфере закупок не обязывают заказчика при описании объекта закупки устанавливать такие требования, которым соответствовали бы все существующие типы, виды, модели товара.

Таким образом, при формировании технического задания заказчику в рамках законодательства о контрактной системе предоставлены полномочия по самостоятельному определению параметров и характеристик товара, в наибольшей степени удовлетворяющих его потребности.

Из документации об аукционе не усматривается, что осуществление закупки производится среди производителей товара. В связи с этим, участником закупки может выступать любое лицо, готовое поставить товар, отвечающий требованиям документации об аукционе и требованиям Заказчика, что исключает ограничение, недопущение, устранение конкуренции при проведении рассматриваемого аукциона в электронной форме.

Довод Заявителя о том, что Заказчиком установлены требования к показателям товаров, используемых при выполнении работ, которые возможно получить только путем проведения испытаний документально не подтвержден.

В соответствии с пояснениями представителя Заказчика, поставляемый товар «Нетканый геотекстиль иглопробивной» должен соответствовать ГОСТ 53225-2018, о чем имеется соответствующее указание в Техническом задании. Требования к товарам устанавливались на основании информации, находящейся в открытых источниках, таких как сертификаты соответствия и паспорта качества, содержащие в своем составе в том числе такие характеристики товара, как «прочность на разрыв» и «временное сопротивление разрыву».

Дополнительно обращено внимание на то, что согласно сведениям, содержащимся на сайте Единого реестра членов СРО <http://reestr.nostroy.ru/reestr>, сведения об ООО «Стройресурс» отсутствуют, что может свидетельствовать о том, что данное лицо не могло являться фактическим участником рассматриваемой закупки.

Комиссия Карельского УФАС России учитывает, что Заявителем не представлены документы, подтверждающие, что установленные Заказчиком

требования привели к ограничению количества участников закупки либо иным образом нарушили права Заявителя, и признает рассматриваемый довод жалобы необоснованным.

3. В соответствии с частью 1 статьи 34 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.

При этом, согласно части 9 статьи 34 Закона о контрактной системе сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Законодательством о контрактной системе не определены права и обязанности заказчика и подрядчика в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы, в связи с чем указанные обязательства сторон регламентируются гражданским законодательством.

В частности, частью 3 статьи 401 Гражданского кодекса РФ определено, что если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Комиссией Карельского УФАС России установлено, что согласно пункту 7.1 проекта контракта стороны освобождаются от ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по настоящему Контракту в случае, если оно явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажорных), а именно: стихийные бедствия природного характера (землетрясения, наводнения, пожары, снежные заносы и т.д.), забастовки, диверсии, запретительные и ограничительные меры органов государственной власти, а также другие, признанные таковыми арбитражным судом, препятствующих надлежащему исполнению

обязательств по настоящему контракту, а также других чрезвычайных обстоятельств, которые возникли после заключения настоящего контракта и непосредственно повлияли на исполнение Сторонами своих обязательств, а также которые Стороны были не в состоянии предвидеть и предотвратить.

В силу пункта 7.2 проекта контракта, при наступлении таких обстоятельств срок исполнения обязательств по настоящему контракту отодвигается соразмерно времени действия данных обстоятельств, постольку эти обстоятельства значительно влияют на исполнение настоящего контракта в срок.

Таким образом, условие исполнения контракта, указанное в пункте 7.2, не противоречит ни требованиям статей 34, 95 Закона о контрактной системе, ни Гражданскому законодательству Российской Федерации, поскольку стороны лишь определяют порядок действий сторон в случае наступления обстоятельств, предусмотренных частью 9 статьи 34 Закона о контрактной системе.

С учетом изложенного, Комиссия Карельского УФАС России приходит к выводу о признании рассматриваемого довода жалобы необоснованным.

4. В соответствии с пунктом 4 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указывается размер обеспечения заявок на участие в таком аукционе.

Согласно части 2 статьи 44 Закона о контрактной системе, обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки.

При этом, в силу части 52 статьи 112 Закона о контрактной системе, по 30 июня 2019 года включительно обеспечение заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе может предоставляться участником закупки только путем внесения денежных средств.

Комиссией Карельского УФАС России установлено, что Заказчиком в документации об аукционе предусмотрена возможность предоставления обеспечения заявок на участие в электронном аукционе как путем внесения денежных средств, так и банковской гарантией, что не соответствует требованиям части 52 статьи 112 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Заявителем не представлены документы, подтверждающие, что установленные требования ограничили количество участников закупки

либо иным образом воспрепятствовали Заявителю направить свою заявку на участие в электронном аукционе. На заседании Комиссии Карельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что реестр банковских гарантий личного кабинета Заказчика не содержит информацию о том, что кто-либо из участников закупки получил банковскую гарантию в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе либо по этой причине не смог направить в адрес Заказчика свою заявку.

С учетом изложенного, Комиссия Карельского УФАС России приходит к выводу о признании рассматриваемого довода жалобы необоснованным.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройресурс» на действия Заказчика – Администрации Олонецкого национального муниципального района при проведении электронного аукциона на работы строительные по реконструкции легкоатлетического ядра стадиона в г.Олонец Республики Карелия (1 этап реконструкции) (извещение № 0106300009118000069) обоснованной в части.

2. В действиях Заказчика установлены нарушения Постановления № 570, части 52 статьи 112 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику – Администрации Олонецкого национального муниципального района предписание об устранении выявленных нарушений, путем внесения соответствующих изменений в государственный контракт.

4. Передать материалы дела должностному лицу Карельского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде Республики Карелия в течение 3 месяцев со дня вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ № 04-19/277/40ж-2018

об устранении нарушений законодательства о контрактной системе

Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере закупок для

государственных и муниципальных нужд в составе:

***. – заместитель Председателя Комиссии, заместитель руководителя, начальник отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

*** – член Комиссии, старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

*** – член Комиссии, ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти и закупок Карельского УФАС России;

на основании Решения № 04-18/277-2018 от 06 ноября 2018 года по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройресурс» на действия Заказчика – Администрации Олонецкого национального муниципального района при проведении электронного аукциона на работы строительные по реконструкции легкоатлетического ядра стадиона в г.Олонец Республики Карелия (1 этап реконструкции) (извещение № 0106300009118000069), руководствуясь пунктом 2 части 22 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 – Закон о контрактной системе),

п р е д п и с ы в а е т:

1. Заказчику – Администрации Олонецкого национального муниципального района устранить нарушение требований Постановления № 570, для чего необходимо на этапе подписания контракта дополнить его условием об ответственности Подрядчика за ненадлежащее исполнение обязательств по самостоятельному выполнению видов и объемов работ на Объекте в соответствии с Постановлением № 570 (извещение № 0106300009118000069).
2. Срок, в течение которого должно быть исполнено предписание – 10 рабочих дней с момента его получения.
3. О выполнении настоящего Предписания сообщить до «23» ноября 2018 г., представив в Карельское УФАС России документы, подтверждающие его исполнение.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке.