

РЕШЕНИЕ

по делу К-439/14 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

14.03.2014

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «СтройПроектСервис» (далее – Заявитель) на действия Федерального казенного учреждения «Управление федеральных автомобильных дорог «Южный Байкал» Федерального дорожного агентства» (далее - Заказчик) при проведении ОАО «Единая электронная торговая площадка» (далее - Оператор электронной площадки) открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта «на строительство и реконструкцию участков автомобильной дороги М-51, М-53, М-55 «Байкал» - от Челябинска через Курган, Омск, Новосибирск, Кемерово, Красноярск, Иркутск, Улан-Удэ до Читы. Реконструкция автомобильной дороги Р-258 «Байкал» Иркутск-Улан-Удэ-Чита км 464+550 – км 470+590, Республика Бурятия» (номер извещения 0302100003013000128) (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 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),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Оператором электронной площадки Аукциона.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком в приложении № 4 «Требования к товарам, которые используются при выполнении работ» к документации об Аукционе (далее - Требования) не установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика, используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к использованию при выполнении работ товара, максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.
2. Разъяснения положений документации об Аукционе, размещенные Заказчиком 03.03.2014 и 07.03.2014 на официальном сайте Российской

Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт), изменяют суть документации об Аукционе.

3. Заказчик неправомерно разместил на Официальном сайте документацию об Аукционе, которая содержит ограничения для ознакомления, а именно – Требования размещены в формате, не обеспечивающем возможности поиска и копирования отдельных фрагментов текста.

В ходе рассмотрения жалобы Заявителя на действия Заказчика 13.03.2014 Комиссией по ходатайству Заказчика в целях предоставления документов, предусмотренных частью 5 статьи 106 Закон о контрактной системе, рассмотрение жалобы Заявителя перенесено на 14.03.2014.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с положениями Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документацией об Аукционе, протоколами, составленными при размещении заказа:

1. извещение о проведении Аукциона размещено на Официальном сайте – 26.12.2013;
2. начальная (максимальная) цена контракта – 1 421 960 100 рублей;
3. дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 12.03.2014;
4. дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе – 18.03.2014.

В соответствии с частью 1 статьи 112 Закона о контрактной системе указанный закон применяется к отношениям, связанным с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе или на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг либо приглашения принять участие в которых направлены после дня вступления в силу Закона о контрактной системе. К отношениям, возникшим до дня вступления в силу Закона о контрактной системе, он применяется в части прав и обязанностей, которые возникнут после дня его вступления в силу, если иное не предусмотрено статьей 112 Закона о контрактной системе. Государственные и муниципальные контракты, гражданско-правовые договоры бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, заключенные до дня вступления в силу Закона о контрактной системе, сохраняют свою силу.

Следовательно, проведение Аукциона осуществляется в соответствии с Законом о размещении заказов.

1. В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Согласно документации об Аукционе «Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, в том числе означаящее согласие на использование товара, указание на товарный знак которого содержится в документации об аукционе, или согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, указание на товарный знак (его словесное обозначение) предлагаемого для использования товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе (Приложение № 4 - Требования к товарам, которые используются для выполнения работ), если участник размещения заказа предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в документации об аукционе».

На заседании Комиссии установлено, что в Требованиях Заказчиком не установлены требования к показателям товаров, используемых при выполнении работ. В указанных Требованиях содержатся характеристики товаров, используемых при выполнении работ, но не указаны показатели данных характеристик, в соответствии с которыми участник размещения заказа заполняет первую часть заявки на участие в Аукционе. Так, например: в пунктах 7,8,10,15,32,38,49,62,68,75,87,90,97 Требованиях содержится указание о необходимости заполнения таблиц участником размещения заказа. Однако, при этом не установлены требования к качеству, техническим характеристикам товара, используемые для определения соответствия потребностям Заказчика или эквивалентности предлагаемого к использованию при выполнении работ товара, максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться. Участник размещения заказа по указанным пунктам Требованиях не может представить конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным в документации об Аукционе, поскольку соответствующие значения в Требованиях Заказчиком не определены.

Указанные действия Заказчика нарушают пункт 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1. В соответствии с частью 5 статьи 41.7 Закона о размещении заказов разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме не должно изменять ее суть.

03.03.2014 на Официальном сайте в ответ на запрос о даче разъяснений положений документации об Аукциона следующего содержания:

- «В приложении № 4 «Требования к товарам, которые используются для выполнения работ» установлены требования к товару пункт 68 «Бетон тип 4»: «... Указать наибольшую крупность заполнителя в составе бетона: или 10 мм, или 20 мм, или 40 мм, или 80 мм...». Просим уточнить единицу измерения и внести изменения в аукционную документацию»;

- «В приложении № 4 «Требования к товарам, которые используются для выполнения работ» установлены требования к товару пункт 69 «Раствор готовый кладочный цементный тип 3»: «...Указать среднюю плотность раствора кг/м³...». Просим уточнить единицу измерения и внести изменения в аукционную документацию», Заказчиком размещено разъяснение № 9, согласно которому:

- «Конкретные показатели используемого товара для выполнения работ указываются в соответствии с ГОСТ 26633. Необходимо указать наибольшую крупность заполнителя в составе бетона: или 10 мм, или 20 мм, или 40 мм, или 80 мм»;

- «Конкретные показатели используемого товара для выполнения работ указываются в соответствии с ГОСТ 28013, «Кг/м³».

07.03.2014 на Официальном сайте в ответ на запрос о даче разъяснений положений документации об Аукциона следующего содержания: «Пункт 62 «Бетон тип 3»: «...Указать наибольшую крупность заполнителя в составе бетона: или 10 мм, или 20 мм, или 40 мм, 8 или 0 мм». Не корректная единица измерения в крупности 20 мм и значение в крупности 80 мм. Просим внести соответствующие изменения в аукционную документацию», Заказчиком размещено разъяснение № 11, согласно которому: «В пункте 62 участникам следует читать 80 мм».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что разъяснения положений документации об Аукционе от 03.03.2014 и 07.03.2014 изменяют суть документации об Аукционе, что нарушает часть 5 статьи 41.7 Закона о размещении заказов и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1. В соответствии с частью 1 статьи 16 Закона о размещении заказов официальным сайтом Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг является www.zakupki.gov.ru. При этом в соответствии с положениями частей 6, 8 статьи 16 Закона о размещении заказов информация о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков размещается на официальном сайте и доступна для ознакомления без взимания платы.

Кроме того, в соответствии с частью 2 статьи 41.7 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна быть доступна для ознакомления на официальном сайте без взимания платы.

В соответствии с частью 7 статьи 16 Закона о размещении заказов порядок пользования официальным сайтом и требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанным сайтом устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, и федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 14.12.2010 № 646 и Федерального казначейства от 14.12.2010 № 21н утверждены Положения о пользовании официальным сайтом Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанным сайтом (далее – Положения). При этом пунктом 3 Положений установлено, что информация, размещаемая на официальном сайте, должна быть круглосуточно доступна пользователям официального сайта для ознакомления без взимания платы и иных ограничений.

На заседании Комиссии установлено, что Требования, размещенные Заказчиком на Официальном сайте, содержат ограничения для ознакомления – текст размещен в формате, не обеспечивающем возможности поиска и копирования отдельных фрагментов текста, что нарушает часть 7 статьи 16 Закона о размещении заказов и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В соответствии с частью 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о размещении заказов кроме указанных в частях 1-3 статьи 11 Закона о размещении заказов требований заказчик не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Пунктом 8.18 части 8 «Права и обязанности Заказчика» проекта контракта документации об Аукционе установлено, что «Для реализации настоящего Контракта Заказчик принимает на себя обязательства в течение 7 (семи) Рабочих дней со дня, следующего днем получения уведомления Подрядчика о намерении заключить договоры:

– с Субподрядчиками и/или Поставщиками, выполняющими более 5% (пяти

процентов) работ или поставляющими 5% (пяти процентов) оборудования,

– с Субподрядчиками, разрабатывающими Рабочую документацию в объеме более 1% (одного процента) от общего объема работ по разработке Рабочей документации,

дать согласие на заключение таких договоров или мотивированный отказ от согласования.

В случае непредставления мотивированного отказа в указанный срок, заключение договоров с Субподрядчиками и/или Поставщиками считается согласованным с Заказчиком».

Указанные требования не предусмотрены частями 1-3 статьи 11 Закона о размещении заказов и, следовательно, действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе указанные требования, нарушают часть 4 статьи 11 Закона о размещении заказов и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. В соответствии с частью 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов в документации об открытом аукционе в электронной форме указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания.

Если заказчик, уполномоченный орган осуществляет свои расчеты начальной (максимальной) цены контракта, соответствующие расчеты должны быть приведены в полном объеме в документации о торгах, в извещении о проведении запроса котировок.

На заседании Комиссии установлено, что начальная (максимальная) цена контракта обоснована на основании сводного сметного расчета. Вместе с тем, согласно пункту 39 сводного сметного расчета резерв средств на непредвиденные работы и затраты составляет – 3%; согласно пункту 10.3 «Обоснование начальной (максимальной) цены контракта» документации об Аукционе резерв средств на непредвиденные работы и затраты составляет – 1,5 %.

Таким образом, Заказчиком не установлено надлежащее обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что обоснование начальной (максимальной) цены контракта, указанное в документации об Аукционе не соответствует части 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. В ходе размещения заказа Потребительское общество «Вместе» обратилось в ФАС России с жалобой на действия Заказчика (далее – жалоба от 28.01.2014).

Комиссия, рассмотрев 04.02.2014 жалобу от 28.01.2014, решила признать указанную жалобу обоснованной в части неуказания в документации об Аукционе вида работ по организации строительства, признать нарушения, в том числе, в части неустановления Заказчиком требований к товарам, используемым при выполнении работ, размещения Заказчиком на Официальном сайте Требованиям в формате, не обеспечивающем возможности поиска и копирования отдельных фрагментов текста.

На основании решения по делу от 04.02.2014 № К-199/14, принятого по итогам рассмотрения жалобы от 28.01.2014, Заказчику выдано предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок (далее - Предписание), в соответствии с которым Заказчику предписано привести документацию об Аукционе в соответствие с требованиями Закона о контрактной системе и с учетом решения от 04.02.2014 по делу № К-199/14 в срок до 18.02.2014.

На заседании Комиссии установлено, что Предписание не исполнено Заказчиком в установленный срок.

В соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 17 Закона о размещении заказов при выявлении в результате проведения внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа нарушений законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти вправе выдать заказчику, уполномоченному органу, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, действия Заказчика, не исполнившего Предписание в установленный срок, нарушают пункт 1 части 9 статьи 17 Закона о размещении заказов, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Согласно части 5 статьи 106 Закона о контрактной системе заказчик, уполномоченный орган, уполномоченное учреждение, специализированная организация, комиссия по осуществлению закупок, ее члены, должностные лица контрактной службы, контрактный управляющий, оператор электронной площадки, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о закупке, заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), протоколы, предусмотренные настоящим Федеральным законом, аудио-, видеозаписи и иную информацию и документы, составленные в ходе определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или аккредитации участника закупки на электронной площадке.

Вместе с тем, представители Заказчика на заседании Комиссии по рассмотрению жалобы по существу не представили документы, предусмотренные частью 5 статьи 106 Закона о контрактной системе, что является нарушением части 5 статьи 106 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.7.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106, частью 1 статьи 112 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СтройПроектСервис» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 4 статьи 11, части 7 статьи 16, пункта 1 части 9 статьи 17, части 2 статьи 19.1, пункта 1 части 4 статьи 41.6, части 5 статьи 41.7 Закона о размещении заказов, части 5 статьи 106 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок от 14.03.2014 по делу № К-436/14, по данному делу предписание не выдавать.
4. В связи с тем, что материалы по делу от 14.03.2014 № К-436/14 переданы соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях материалы по делу от 14.03.2014 № К-439/14 не передавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.