

РЕШЕНИЕ №140м/17

18 мая 2017 года

город Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 18 мая 2017 года.

Решение в полном объеме изготовлено 19 мая 2017 года.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: Д.А. Шелестенко – заместитель руководителя управления-начальник отдела защиты конкуренции;

Члены Комиссии: Т.С. Рябкова — заместитель начальника отдела контроля закупок и торгов,

Т.А. Филатова – специалист-эксперт отдела контроля закупок и торгов,

в присутствии представителей:

- заказчика: МУ «Управление капитального ремонта» г. Липецка – <...> (доверенность от 17.05.2017),

- уполномоченного органа: Управление муниципального заказа администрации города Липецка: <...>, <...> (доверенность №9 от 17.05.2017),

в отсутствие представителей заявителя - ООО «Профит-плюс»,

рассмотрев жалобу ООО «Профит-плюс» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту и ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов, район п.Дачного г.Липецка (реестровый номер <...>) (далее - электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 11.05.2017 поступила жалоба ООО «Профит-плюс» на положения документации об электронном аукционе.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в срок, установленный частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе. В связи с этим, жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> в разделе «Жалобы».

Заявитель, уведомленный надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы, на рассмотрение жалобы своих представителей не направил.

На заседании комиссии велась аудиозапись заседания.

В своей жалобе заявитель указывает, что его права и законные интересы были нарушены действиями заказчика, установившем при описании объекта закупки по позициям 1 и 2 технического задания аукционной документации требования к компонентам товаров и показателям, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, что нарушает требования ст.33 и ст.64 Закона о контрактной системе. Кроме того, заказчиком, в нарушение частей 4, 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, в проекте контракта аукционной документации установлен ненадлежащий размер штрафов для заказчика и подрядчика за ненадлежащее исполнение условий контракта.

Представители уполномоченного органа не согласны с доводами жалобы заявителя и пояснили, что аукционная документация разработана в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Представитель заказчика поддержал доводы, изложенные представителями уполномоченного органа.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами и выслушав мнение представителей заказчика, уполномоченного органа, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее.

Приказом начальника Управления муниципального заказа администрации города Липецка от 27.04.2017 №235 было принято решение о проведении электронного аукциона. Как установлено, размещение рассматриваемой закупки для заказчика осуществляет уполномоченный орган - Управление муниципального заказа администрации города Липецка.

Документация об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту и ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов, район п. Дачного г. Липецка (реестровый номер <...>) и извещение, с учетом внесенных изменений, размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со [статьей 33](#) Закона о контрактной системе, в том числе, обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно [пункту 1 части 1 статьи 33](#) Закона о контрактной системе, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

При этом, в соответствии с [частью 2 статьи 33](#) Закона о контрактной системе, документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Проанализировав аукционную документацию, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам используемых при выполнении работ материалов установлены в разделе 5 «Техническая часть» аукционной документации. Так, по позициям: 1 и 2 технического задания установлены следующие требования к используемым при выполнении работ материалам:

№ п/п	Наименование	Описание, функциональные, технические, качественные и эксплуатационные характеристики
1	Асфальтобетонная смесь (для проездов)	<p>Неизменяемый параметр:</p> <p>ГОСТ 9128-2013;</p> <p>Вид минеральной составляющей: щебеночная, с маркой по дробимости не ниже 800;</p> <p>Вид песка: из отсевов дробления, с маркой по прочности не менее 600;</p> <p>Марка используемого битума: БНД 60/90 по ГОСТ 22245-90;</p> <p>Содержание щебня: свыше 40% до 50%;</p> <p>Максимальный размер минеральных зерен: не более 20мм;</p> <p>Остаточная пористость: свыше 2,5% до 5%;</p> <p>Предел прочности при сжатии, при температуре 50°С: не менее 1,0МПа;</p> <p>Предел прочности при сжатии, при температуре 20°С: не менее 2,2МПа;</p> <p>Предел прочности при сжатии, при температуре 0°С: не более 12МПа;</p> <p>Водостойкость/водостойкость при длительном водонасыщении не менее: 0,85/0,75;</p>

		Содержание битума в смеси по массе: в пределах диапазона 5,0%-6,5%.
2	Асфальтобетонная смесь (для пешеходных дорог)	<p>Неизменяемый параметр:</p> <p>ГОСТ 9128-2013;</p> <p>Вид песка: из отсевов дробления, с маркой по прочности не менее 800;</p> <p>Марка используемого битума: БНД 60/90 по ГОСТ 22245-90;</p> <p>Максимальный размер зерен не более: 10мм;</p> <p>Остаточная пористость: свыше 2,5 до 5%;</p> <p>Предел прочности при сжатии, при температуре 50°С не менее: 1,2МПа;</p> <p>Предел прочности при сжатии, при температуре 20°С не менее: 2,2МПа;</p> <p>Предел прочности при сжатии, при температуре 0°С не более: 12МПа;</p> <p>Водостойкость/водостойкость при длительном водонасыщении не менее: 0,85/0,75;</p> <p>Содержание битума в смеси по массе: в пределах диапазона 6,0%-9,0%.</p>

Как следует из вышеизложенных по позициям 1 и 2 технического задания требований к материалам, используемым при выполнении работ, в них установлены неизменяемые параметры, указанные в ГОСТ 9128-2013. При этом, такие параметры, как: «Предел прочности при сжатии, при температуре 50°С не менее: 1,2МПа; Предел прочности при сжатии, при температуре 20°С не менее: 2,2МПа; Предел прочности при сжатии, при температуре 0°С не более: 12МПа;» в данном ГОСТ выражены не конкретными значениями, а сопровождаются словами: «не более», «не менее».

В соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе и инструкцию 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 соответствии с [подпунктом "б" пункта 3 части 3 статьи 66](#) Закона о контрактной системе, первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать согласие, предусмотренное [пунктом 2 части 3 статьи 66](#) Закона о контрактной, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Аналогичные требования установлены в п.2.18 аукционной документации.

При этом, как выявлено Комиссией Липецкого УФАС России, приложением №3 к аукционной документации установлена Инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе, в соответствии с которой: «...при проведении аукциона на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, участник аукциона должен указать следующую информацию о товаре, предлагаемом к поставке: конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным технической частью аукционной документации; товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара... Параметры и характеристики предлагаемого к поставке товара должны иметь конкретные показатели, за исключением случаев, когда такие параметры и характеристики не могут быть описаны точными значениями (например: установлено ГОСТ, ТУ, производителем).».

Следовательно, участники рассматриваемого электронного аукциона, в своих заявках, по позициям: 1 и 2 технического задания аукционной документации не должны указывать конкретные показатели характеристик: «Предел прочности при сжатии, при температуре 50°С не менее: 1,2МПа; Предел прочности при сжатии, при температуре 20°С не менее: 2,2МПа; Предел прочности при сжатии, при температуре 0°С не более: 12МПа;», поскольку, они установлены в соответствии с ГОСТ 9128-2013 и не могут быть описаны точными значениями. В связи с чем, у участников рассматриваемой закупки отсутствует необходимость в проведении испытания партии товара (асфальтобетонной смеси) на предел прочности при сжатии.

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что аукционная документация, разработанная уполномоченным органом, заказчиком не содержит нарушений ст.33 и ст.64 Закона о контрактной системе при описании объекта закупки.

В связи с чем, жалоба заявителя в данной части является необоснованной.

В соответствии с ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе, к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

При этом, по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями [Закона](#) о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки (ч.2 ст.70 Закона о контрактной системе). В связи с чем, размер штрафа подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

В соответствии с [частью 4 статьи 34](#) Закона о контрактной системе, в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом [частями 5, 7, 8 статьи 34](#) Закона о контрактной системе, установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

[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), а также размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063 (далее – Правила №1063).

Следовательно, учитывая, что [Законом](#) о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, неустойка (штраф, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок.

[Пунктами 4, 5](#) Правил №1063 установлены размеры штрафа за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств, предусмотренных контрактом и порядок их определения.

Так, в соответствии с [пунктом 4](#) Правил №1063, за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

А в соответствии с [пунктом 5](#) Правил №1063, за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

При этом, как установлено, начальная (максимальная) цена контракта составляет 7396430.00 руб.

Проанализировав проект контракта, являющийся разделом 4 аукционной документации, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что п.7.4. содержит следующее: «Заказчик уплачивает штраф за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, в размере 2% цены контракта, что составляет _____.».

А п.7.7 содержит следующее: «Подрядчик уплачивает штраф за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением

просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, в размере 5 % цены контракта, что составляет _____».

Таким образом, в проекте контракта исключена возможность снижения начальной (максимальной) цены контракта до 3 млн. рублей и ниже, что противоречит самому принципу проведения электронного аукциона, как способа осуществления закупки с неограниченной возможностью снижения начальной (максимальной) цены контракта участниками закупки.

Более того, как установлено, раздел 7 проекта контракта «Ответственность сторон» не содержит ссылку на [Правила](#) N1063 с указанием на то, что именно в соответствии с ними будет определяться размер штрафов.

Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами N1063 для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Вместе с тем, в пунктах 7.4 и 7.7 проекта контракта аукционной документации установлены штрафы для заказчика и подрядчика в виде конкретного процента (2% и 5% соответственно), исходя из начальной (максимальной) цены контракта, без учета возможного снижения цены в результате аукциона.

На основании вышеизложенного, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что в проекте контракта аукционной документации не установлен надлежащим образом соответствующий требованиям [Правил](#) N 1063 размер штрафа за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств, предусмотренных контрактом.

Вышеуказанные действия уполномоченного органа, заказчика нарушают [части 4, 5, 8 статьи 34](#) Закона о контрактной системе.

Установленные нарушения Закона о контрактной системе содержат признаки состава административного правонарушения.

Руководствуясь ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 N44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Профит-плюс» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту и ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов, район п. Дачного г. Липецка (реестровый номер <...>) обоснованной в части установления в проекте контракта аукционной документации ненадлежащего размера штрафов для заказчика и подрядчика за ненадлежащее исполнение условий контракта.

2. В действиях уполномоченного органа, заказчика установлено нарушение [частей 4, 5, 8 статьи 34](#) Закона о контрактной системе.

3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Липецкого УФАС

России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу №140м/17

ОБ УСТРАНЕНИИ НАРУШЕНИЙ ЗАКОНА О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ

18 мая 2017 года

г. Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: Д.А. Шелестенко;

Члены Комиссии: Т.С. Рябкова, Т.А. Филатова,

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Профит-плюс» и проведения внеплановой проверки по соблюдению 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) и на основании решения №140м/17 от 18.05.2017, в соответствии с ч.22 ст.99 Закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Аукционной комиссии уполномоченного органа - Управление муниципального заказа администрации города Липецка отменить протокол [рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 18.05.2017 №0146300030217000236-1](#), принятый в ходе осуществления закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту и ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов, район п. Дачного г. Липецка (реестровый номер <...>), **в срок до 29.05.2017.**

2. Уполномоченному органу - Управление муниципального заказа администрации города Липецка, заказчику - МУ «Управление капитального ремонта» г. Липецка, **в срок до 29.05.2017:**

- внести изменения в документацию об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту и ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов, район п. Дачного г. Липецка (реестровый номер <...>) в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе и с учетом решения Комиссии Липецкого УФАС России по делу №140м/17 от 18.05.2017,

- продлить срок подачи заявок в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе,

- разместить на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> и электронной площадке информацию об отмене протокола [рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 18.05.2017 №0146300030217000236-1](#) и о внесении изменений в документацию об электронном аукционе.

3. Оператору электронной площадки ООО "РТС-тендер", **в срок до 29.05.2017:**

- обеспечить техническую возможность отмены аукционной комиссией уполномоченного органа протокола [рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 18.05.2017 №0146300030217000236-1](#);

- обеспечить продление срока подачи заявок на участие в электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту и ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов, район п. Дачного г. Липецка (реестровый номер <...>);

- разместить на электронной площадке информацию об отмене протокола, указанного в п.1 предписания и о новом сроке подачи заявок;

- уведомить участников закупки, подавших заявки на участие в электронном аукционе, об отмене протокола, указанного в п.1 предписания;

- обеспечить участникам электронного аукциона, ранее подавшим свои заявки на участие в электронном аукционе, возможность отозвать их, либо внести соответствующие изменения и дополнения;

- обеспечить техническую возможность размещения заказчиком, уполномоченным органом изменений в документацию об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту и ремонту дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов, район п. Дачного г. Липецка (реестровый номер <...>);

- совершить в пределах своих полномочий все действия, предусмотренные Законом о контрактной системе при исполнении предписания.

4. В трехдневный срок с момента исполнения настоящего предписания уведомить об этом антимонопольный орган (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение предписания).

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

Примечание: Невыполнение предписания антимонопольного органа влечет наложение административного штрафа в соответствии с КоАП РФ.