

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Профит-плюс» на действия Аннинского Городского Поселения Аннинского Муниципального района Воронежской области

(дело № 517-з)

09.08.2017г. г.Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок в составе: Чушкин Д.Ю. - председатель Комиссии, заместитель руководителя — начальник отдела управления; Рощупкина Ю.В. - заместитель председателя комиссии, заместитель начальника отдела; Аретмьева Т.В. - член Комиссии, государственный инспектор;

рассмотрев жалобу ООО «Профит-плюс» на действия Администрации Аннинского Городского Поселения Аннинского Муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при организации проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог по ул. Морская; ул. Ватутина; ул. Островского; ул. Рабочая в п.г.т. Анна Аннинского муниципального района Воронежской области (номер извещения 0131300016017000060)

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «Профит-плюс» на действия Администрации Аннинского Городского Поселения Аннинского Муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при организации проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог по ул. Морская; ул. Ватутина; ул. Островского; ул. Рабочая в п.г.т. Анна Аннинского муниципального района Воронежской области (номер извещения 0131300016017000060) (далее – ЭА).

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством факсимильной и почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте в сети Интернет.

Заявитель полагает, что Заказчиком при разработке документации электронного аукциона нарушено законодательство о контрактной системе.

Представитель администрации Аннинского Городского Поселения Аннинского Муниципального района Воронежской области доводы Заявителя считает необоснованными, а жалобу не подлежащей удовлетворению.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, а также принимая во внимание результаты внеплановой проверки, руководствуясь частью 3 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013г № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о закупках), Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю закупок (Комиссия) пришла к следующим выводам.

19.07.2017 года Администрацией Аннинского Городского Поселения Аннинского Муниципального района Воронежской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог по ул. Морская; ул. Ватутина; ул. Островского; ул. Рабочая в п.г.т. Анна Аннинского муниципального района Воронежской области (номер извещения 0131300016017000060).

Согласно части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о

проведении такого аукциона, должна содержать, среди прочих, наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 названного Федерального закона, а также требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 названного Федерального закона 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.

По смыслу пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться в том числе 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;

- использование, при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

При этом частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе установлено, что 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 названного Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Описание объекта закупки, а также требования к техническим, функциональным, качественным и эксплуатационным характеристикам установлено в части 3 к документации.

Из анализа Описание объекта закупки Комиссия пришла к выводу, что Заказчиком установлены требования к товарам, используемым при выполнении работ, при этом участнику закупки необходимо предоставить сведения о физико-химическом и компонентном составе таких товаров, а также необходимо предоставить сведения о результатах испытаний таких товаров (предел прочности, прочность сжатия, глубина проникновения иглы и т.д.), так например:

- по позиции Битум ГОСТ 22245 – 90, ГОСТ 31015-2002 необходимо указать такие показатели как глубина проникания иглы, 0,1 мм:- при 250С – 61-90 или 91-130; - при 00С – не менее 20 или не менее 28; Температура размягчения по кольцу и шару – не ниже 470С или не ниже 430С; Растяжимость:- при 250С – не менее 55 см или не менее 65 см; - при 00С – не менее 3,5 см или не менее 4,0 см; Температура хрупкости – не выше -150С или не выше -170С; Температура вспышки – не ниже 2300С; Температура размягчения после прогрева – не более 50С.

- Смесь асфальтобетонная ГОСТ 9128-2013 необходимо указать такие показатели как Содержание битума в смеси – 6,0-7,0% по массе; Содержание щебня в смеси – свыше 30% до 40%; Значение водонасыщения для вырубков и кернов готового покрытия – не более 4,5% по объему; Пористость минеральной части асфальтобетона – не более 22%.

- Щебень ГОСТ 8267-93 необходимо указать такие показатели как Содержание зерен слабых пород – не более 5% по массе; Содержание пылевидных и глинистых частиц – не более 1% по массе.

При этом все эти показатели определяются с помощью лабораторных исследований и испытаний, хотя Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки являться производителем товара и (или) иметь предлагаемый к поставке товар в наличии при подаче заявки для целей описания в составе заявки помимо сведений о самом товаре, также подробных сведений о процессе его технологического производства и компонентного состава..

Таким образом, при подготовке заявки на участие в закупке потенциальные участники лишены возможности достоверно указать такие характеристики товаров, поскольку до их изготовления участник не обладает информацией об абсолютных точных значениях характеристик, и соответственно не имеет возможности указать (конкретные) показатели материалов.

Указанные требования приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки

Таким образом, действия Заказчика, установившего в документации об Аукционе, ненадлежащие требования к содержанию заявки на участие в Аукционе нарушают пункт 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт

заклучается 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

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)), и 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).

Таким образом, 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, размер неустойки (штрафа, пени), подлежат включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

На основании изложенного, надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки целесообразно считать включение в проект контракта:

- пени за каждый день просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы;

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах "а" - "г" пункта 5 Правил;

- пени за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, путем указания формул и порядка расчета пени, указанных в пунктах 6 - 8 Правил;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах "а" - "г" пункта 4 Правил.

При этом проект контракта, являющийся неотъемлемой частью Конкурсной документации, содержит следующие положения:

«10.5. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим муниципальным контрактом, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим муниципальным контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, и составляет 5 % от цены муниципального контракта – _____ руб.

10.6. За ненадлежащее исполнение Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим муниципальным контрактом, за исключением просрочки исполнения Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим муниципальным контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, и составляет 2 % от цены муниципального контракта – _____ руб.».

Следовательно, Заказчиком в проекте контракта не установлен соответствующий требованиям Правил порядок определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

В том числе заказчиком исключена возможность снижения цены контракта ниже трех миллионов рублей.

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом порядок определения размера штрафа, нарушают части 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Кроме того, по результатам внеплановой проверки Комиссией Воронежского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.08.2017 №0131300016017000060-1 на участие в закупке по дано 2 две заявки, вместе с тем заявка № 1 была отклонена по причине «Несоответствие заявки требованиям документации. В соответствии с п. 2 ч. 4 ст. 67 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) предоставленная в заявке участника информация, не соответствует информации, предусмотренной Законом (п. 3 ч. 3 ст. 66) и документацией об электронном аукционе (п.п. 13.2 п. 13 и п.п. 21.1 п. 21 р.1.1 ч.1, п.19 р.1.2 ч.1) Предоставленные участником закупки значения показателей материалов, используемых при выполнении работ, не соответствуют требованиям п.11 р.1.4 ч.1 документации об электронном аукционе».

При этом, заявка была отклонена комиссией за несоответствие показателям товара значение которых определяются с помощью лабораторных исследований и испытаний.

На основании изложенного, принимая во внимание, что ООО «Профит-плюс» присутствие представителя при рассмотрении жалобы не обеспечило, доказательств нарушения его прав и законных интересов не представило, в том числе доказательств ограничения права на участие в данном электронном аукционе, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю закупок

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Профит-плюс» на действия Администрации Аннинского Городского Поселения Аннинского Муниципального района Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при организации проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог по ул. Морская; ул. Ватутина; ул. Островского; ул. Рабочая в п.г.т. Анна Аннинского муниципального района Воронежской области (номер извещения 0131300016017000060) обоснованной.

2. Признать в действиях Администрации Аннинского Городского Поселения Аннинского Муниципального района Воронежской области нарушения п. 2, ч. 1 ст. 64, части 4, 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Администрации Аннинского Городского Поселения Аннинского Муниципального района Воронежской области предписание об устранении нарушения части 4, 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела ответственному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Резолютивная часть настоящего решения объявлена 09.08.2017 года.

Председатель Комиссии

Д.Ю. Чушкин

Заместитель председателя Комиссии

Ю.В. Рощупкина

Член Комиссии

Т.В. Артемьева