

РЕШЕНИЕ № 14

18.02.2019 г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель - - заместитель руководителя управления – начальник отдела
Комиссии: . контроля закупок;

Члены Комиссии: - - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок;
- - ведущий специалист - эксперт отдела контроля закупок;

в присутствии представителей Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации «Войсковая часть 3800»:

- <...> (представитель по доверенности);

- <...> (представитель по доверенности),

в отсутствие представителей ООО «Стройресурс» (о месте и времени рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев жалобу ООО «Стройресурс» и материалы дела № 7-1/20,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Стройресурс» на действия заказчика – Федеральная служба войск национальной гвардии Российской Федерации «Войсковая часть 3800» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на оказание услуг по капитальному ремонту 3,4-го этажей здания казармы (общежития) Войсковой части 3800 (№ 0322100002218000047).

По мнению заявителя, документация открытого аукциона в электронной форме содержит следующие нарушения 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):

1. В нарушении пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в техническом задании указаны товарные знаки без обязательной оговорки об эквивалентности;
2. Заказчиком в проекте контракта неверно установлены штрафы;
3. Заказчик неправомерно установил в проекте контракта случай, при котором он вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании ст. 99 Закона о контрактной системе, Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки.

Извещение № 0322100002218000047 о проведении электронного аукциона размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 21.12.2018.

Объект закупки: на выполнение работ по капитальному ремонту 3,4-го этажей здания казармы (общежития) войсковой части 3800.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 13 700 000,00 рублей.

Источник финансирования: средства федерального бюджета.

29.12.2018 размещен документ об изменении извещения о проведении электронного аукциона, в котором устранены нарушения п. 11 ч. 1 ст. 64, ч. 3 ст. 7, ч. 4 ст. 31, п. 2 ч. 13 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 12.02.2019, на участие в электронном аукционе поступило 3 заявки. Все заявки допущены до участия в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 15.02.2019 № 0322100002218000047 ценовые предложения поступили от 2-х участников электронного аукциона, наименьшее – от участника с номером заявки 9 – 12 330 000,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0322100002218000047 от 18.02.2019 победителем аукциона признан участник с номером заявки 9 – ООО «Ремстрой ДВ» с предложением о цене контракта – 12 330 000,00 рублей.

В процессе проведения внеплановой проверки, заказчиком представлен мотивированный отзыв, в соответствии с которым, считает жалобу необоснованной.

Изучив материалы дела № 7-1/20, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: 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. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные

машины и оборудование.

Согласно разделу 2 аукционной документации «Наименование и описанию объекта закупки и условия контракта» установлены следующие требования к товарам используемым при выполнении работ:

№ п/п	Наименование	Ед. изм.	Кол.
18	Грунтовка акриловая: НОРТЕКС-ГРУНТ	кг	27,7
45	Линолеум коммерческий гомогенный: "TARKETT iQ ARIA" (толщина 2 мм, класс 34/43, пож. безопасность Г1, В2, РП1, Д2, Т2)	м2	14,65
116	Смесь сухая: (фуга) АТЛАС разных цветов для заделки швов водостойкая	т	0,0289
118	Клей для облицовочных работ водостойкий «Плюс» (сухая смесь)	т	0,2164

Таким образом, как установлено Комиссией Хабаровского УФАС России в разделе 2 аукционной документации «Наименование и описанию объекта закупки и условия контракта» содержится описание товаров: грунтовка акриловая, линолеум коммерческий гомогенный, смесь сухая с указанием на товарные знаки («НОРТЕКС», «ТАРКЕТТ», «АТЛАС») без сопровождения словами «или эквивалент», как это требуется в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Указанные действия заказчика являются нарушением пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе. Довод жалобы в указанной части признан обоснованным.

2. Согласно части 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.

В случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации (часть 5 статьи 34 Закона о контрактной системе)

В соответствии с частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за

исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Порядок определения размера штрафов установлен 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, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 (далее - Правила).

Согласно п. 4 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 3 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

В соответствии с пунктом 6 правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

В соответствии с пунктом 6.6 проекта государственного контракта за каждый факт

неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в размере ____ рублей, что составляет 5 процентов цены контракта (этапа).

В соответствии с пунктом 6.7. проекта государственного контракта за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в размере 5000 (пять тысяч) рублей.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что в проекте контракта штрафы установлены в полном соответствии с Правилами и положениями закона о контрактной системе, исходя из размера начальной (максимальной) цены контракта.

На основании изложенного, доводы изложенные в жалобе в указанной части не находят своего подтверждения. В действиях Заказчика нарушение частей 4 и 8 статьи 34 Закона о контрактной системе отсутствует.

3. В соответствии с п. 1 ст. 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 заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указывается ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

В контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В контракт включаются обязательные условия:

1) о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы

(ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки;

2) об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

В контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 25 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Таким образом, как установлено Комиссией Хабаровское УФАС России включение в проект контракта п.1 ч. 15 ст. 95 Закона о контрактной системе не является обязательным требованием в силу положений закона о контрактной системе.

Изложение п. 1 ч.15 ст. 95 Закона о контрактной системе в проекте контракта в редакции отличной от действующей редакции Закона о контрактной системе не влияет на право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на основании п. 1 ч. 15 ст. 95 Закона о контрактной системе и не является нарушением ст. 34 закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к решению о необоснованности доводов жалобы в указанной части и отсутствие в действиях заказчика нарушений закона о контрактной системе.

При этом, Комиссией Хабаровского УФАС России на основании п.3.35 приказа ФАС России от 19.11.2014 № 727/1 принято решение предписание заказчику не выдавать, поскольку выявленные при рассмотрении дела нарушения не повлияли на результаты определения поставщика.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу заявителя ООО «Стройресурс» на действия заказчика – Федеральная служба войск национальной гвардии Российской Федерации «Войсковая часть 3800» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на оказание услуг по капитальному ремонту 3,4-го этажей здания казармы (общежития) Войсковой части 3800 (№ 0322100002218000047).

1. Обоснованной в части указания в техническом задании товарных знаков без сопровождения словами «или эквивалент».
2. Признать заказчика - Федеральная служба войск национальной гвардии Российской Федерации «Войсковая часть 3800» нарушившим требования п.1 ч.1 ст. 33 Закона о контрактной системе.
3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела № 7-1/20 уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностного лица заказчика.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его оглашения в Арбитражный суд Хабаровского края