РЕШЕНИЕ

23.05.2019 Дело № 073/06/44-15 697/03-2019

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю закупок в составе:

председателя - заместителя руководителя управления – начальника отдела

Спиридонова И.И.;

членов - начальника отдела Бокач Е.Б.;

- ведущего специалиста-эксперта Кузьминовой Ю.П.;

в отсутствие сторон

рассмотрев дело № 073/06/44-15 697/03-2019 по жалобам ООО «ТехКонтроль», ИП Лучко Т.Г., ООО «СТРОЙРЕСУРС» и ООО «КС-Строй» на положения документации о проведении электронного аукциона № 0168300001319000018 (наименование объекта закупки - «Строительство внутрипоселкового газопровода среднего и низкого давления в с. Павловка МО «Жадовское городское поселение»; заказчик – Муниципальное бюджетное учреждение «Управление архитектуры и строительства» муниципального образования «Барышский район» Ульяновской области, далее - заказчик, уполномоченный орган – Администрация муниципального образования «Барышский район» Ульяновской области, далее – уполномоченный орган; начальная (максимальная) цена контракта – 10 309 210,00 руб.; срок окончания подачи заявок – 17.05.2019 г. в 09 час. 00 мин.) по признакам нарушения Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 3162 от 16.05.2019 г., № 3169 от 17.05.2019 г., № 3140 от 16.05.2019 г. и № 3144 от 16.05.2019 г. в Ульяновское УФАС России поступили жалобы ООО «ТехКонтроль», ИП Лучко Т.Г., ООО «СТРОЙРЕСУРС» и ООО «КС-Строй», соответственно, на положения документации о проведении электронного аукциона № 0168300001319000018.

Жалобы ООО «ТехКонтроль» и ООО «КС-Строй» содержат указание, в том числе на следующее.

Описание объекта закупки в позициях 14, 19, 20, 30 и 35 содержат требования к длине труб, которое противоречит ГОСТ 10704-91 и вводит участников закупки в заблуждение.

В позициях 50 и 51 установлены требования о соответствии товара ГОСТ 5481-82, который в настоящее время не действует.

По мнению заявителей жалоб указанные действия заказчика нарушают часть 1 статьи 33 и пункт 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» содержит указание, в том числе на следующее.

Проект контракта не соответствует требованиям Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042, которое предусматривает, в том числе, определенный порядок начисления штрафов и пеней в случае осуществления закупки на основании статьи 30 Закона о контрактной системе.

Кроме того, ООО «СТРОЙРЕСУРС» и ИП Лучко Т.Г. в своих жалобах указывают, что заказчиком в нарушение требований законодательства о контрактной системе при формировании документации не применено Постановление Правительства РФ от 15.05.2017 г. № 570.

На заседание Комиссии 22.05.2019 г. представители ООО «ТехКонтроль», ИП Лучко Т.Г., ООО «СТРОЙРЕСУРС» и ООО «КС-Строй» не явились (доказательство надлежащего извещения – отчеты о направлении уведомлений по электронной почте 20.05.2019 г. в 11:35, 11:36, 11:37, соответственно).

Представители заказчика и уполномоченного органа на заседании Комиссии 22.05.2019 г. с доводами жалоб не согласились, представили письменные пояснения (исх. № 252 от 22.05.2019 г. и № 1692 от 22.05.2019 г., соответственно) содержащие, в том числе, указание на следующее.

Документация разрабатывалась по прошедшей экспертизу и утвержденной проектной документации, которая была разработана до отмены ГОСТ 5781-82. При этом принятый взамен ГОСТ 34028-2016 повторяет все положения ГОСТ 5781-82, которые были использованы заказчиком.

Показатели длины труб установлены заказчиком исходя из выполнения работ по новому строительству для обеспечения прочности и цельности газопровода путем уменьшения стыков и соединений, с учетом сложившегося рынка товаров и не ограничивают число участников.

Учитывая положения частей 5 и 6 статьи 30 Закона о контрактной системе положения Постановления Правительства РФ от 15.05.2017 г. № 570 к данной закупке не применяются. При заключении контракта его проект будет приведен в соответствие с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042.

Помимо всего вышеперечисленного, подано 11 заявок на участие в аукционе.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 16:10 23.05.2019 г. для документального анализа материалов по делу.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 29.03.2019 г. были опубликованы извещение и документация о проведении электронного аукциона № 0168300001319000018, наименование объекта закупки - «Строительство внутрипоселкового газопровода среднего и низкого давления в с. Павловка МО «Жадовское городское поселение» (начальная (максимальная) цена контракта – 10 309 210,00 руб.).

12.04.2019 г. и 25.04.2019 г. на основании решения заказчика в документацию были внесены изменения.

09.04.2019 г. и 17.04.2019 г. были опубликованы разъяснения положений документации.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок участников открытого аукциона в электронной форме от 20.05.2019 г. на участие в указанном аукционе было подано 11 заявок, 6 заявок были допущены к участию в аукционе.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия приняла решение признать жалобы ООО «ТехКонтроль» и ООО «КС-Строй» необоснованными, жалобы ООО «СТРОЙРЕСУРС» и ИП Лучко Т.Г. обоснованными. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. 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 условия 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 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.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33, 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.

В соответствии с пунктом 9 раздела 1 «Общие сведения об электронном аукционе» документации № 0168300001319000018 объектом закупки является строительство внутрипоселкового газопровода среднего и низкого давления в с. Павловка МО «Жадовское городское поселение».

Пункт 10 раздела 1 «Общие сведения об электронном аукционе» документации № 0168300001319000018 содержит указание на то, что описание объекта закупки содержится в приложении № 1 документации.

Приложение № 1 к документации «Описание объекта закупки» в пункте 4 содержит требования заказчика к товарам, используемым при выполнении работ в виде таблицы с указанием наименования товара, технических характеристик товара, количества, требуемых значений показателей.

В ходе анализа положений аукционной документации Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее:

1) Приложение № 1 к документации № 0168300001319000018 «Описание объекта закупки» в таблице пункта 4 по позициям 14, 19, 20, 30 и 35 «Труба» содержит указание на характеристику «длина, м» - «от 6 до 12», а также на соответствие товара ГОСТ 10704-91. Согласно пояснениям представителя заказчика указанные параметры длины были установлены в соответствии с проектной документацией, а также после изучения рынка соответствующих товаров. При этом, установленные значения не противоречат ГОСТ и позволяют участнику заполнить заявку надлежащим образом, о чем свидетельствуют итоги рассмотрения первых частей заявок - на участие в указанном аукционе было подано 11 заявок, 6 заявок были допущены к участию в аукционе. По основанию несоответствия представленных характеристик требованиям документации по указанным пунктам ни одна заявка не была отклонена.

Таким образом, положения технического задания не ограничивают число участников закупки, предоставляя возможность сделать соответствующее предложение в отношении товара, используемого при выполнении работ;

2) В Приложении № 1 к документации № 0168300001319000018 «Описание объекта закупки» в таблице пункта 4 по позициям 50 и 51 установлены требования о соответствии товара ГОСТ 5481-82.

Межгосударственный стандарт ГОСТ 34028-2016 «Прокат арматурный для железобетонных конструкций. Технические условия», вступивший в силу с 1 января 2018 года, заменил собой ГОСТ 5781-82 «Сталь горячекатаная для армирования железобетонных конструкций. Технические условия», ГОСТ 10884-94 «Сталь арматурная термомеханически упрочненная для железобетонных конструкций. Технические условия» и частично ГОСТ Р 52544-2006 «Прокат арматурный свариваемый периодического профиля классов А500С и В500С для армирования железобетонных конструкций. Технические условия» (в части горячекатаного и термомеханически упрочнённого арматурного проката).

При этом проектная документация, получившая положительное заключение экспертизы была разработана до того как ГОСТ 5481-82 утратил силу.

Из сравнительного анализа ГОСТ 5481-82 и ГОСТ 34028-2016 следует, что содержание указанных документов практически идентичное и установленные в таблице пункта 4 приложения № 1 к документации характеристики товаров по позициям 50 и 51 не противоречат действующему техническому регламенту, что позволяет участникам закупки определить какой именно товар необходимо использовать при выполнении работ и соответствующим образом оформить заявку на участие в закупке.

Учитывая изложенное, Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к выводу, что указанные действия заказчика не противоречат Закону о контрактной системе.

Вместе с тем, заявителями жалоб (ООО «ТехКонтроль» и ООО «КС-Строй») в составе жалоб не представлено доказательств, подтверждающих, что установленные документацией об аукционе характеристики каким-либо образом вводят участников закупки в заблуждение и не позволяют оформить заявку на участие в аукционе. В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что указанные доводы не находят своего подтверждения и жалобы ООО «ТехКонтроль» и ООО «КС-Строй» являются необоснованными.

2. 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 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.

Согласно части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе 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 ключевой ставки 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.

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.

Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 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. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» утверждены правила 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 (далее - Правила).

Согласно извещению о проведении электронного аукциона и пункту 6 раздела 1 «Общие сведения об электронном аукционе» документации № 0168300001319000018 участниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально-ориентированные некоммерческие организации в соответствии с частью 3 статьи 30 Закона о контрактной системе.

Пунктом 4 Правил установлено, что 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 Закона о контрактной системе, 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 ходе анализа аукционной документации Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено, что пунктом 11 раздела 4 «Проект муниципального контракта» документации № 0168300001319000018 установлена ответственность сторон контракта без учета требований, установленных пунктом 4 Правил.

С учетом изложенного, вышеуказанные действия по установлению ответственности в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом не надлежащим образом, нарушают часть 8 статьи 34

Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 3.3 Порядка взаимодействия заказчиков с уполномоченным органом (утвержден постановлением администрации муниципального образования «Барышский район» от 26.11.2014 г. № 1373-А) заказчик формирует технико-экономическое задание содержащие, в том числе, проект контракта, следовательно, нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе допущено со стороны заказчика.

Таким образом, жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» в указанной части является обоснованной.

3. Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе 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.

Пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 15.05.2017 г. № 570 «Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства на территории Российской Федерации, 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 Правительства № 570) установлены:

а) возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства из числа видов работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, подлежат включению заказчиком в документацию о закупке;

б) конкретные виды и объемы работ из числа видов и объемов работ, предусмотренных подпунктом «а» пункта 2 Постановления Правительства 570, определенные по предложению подрядчика, включаются в государственный и (или) муниципальный контракт и исходя из сметной стоимости этих работ, предусмотренной проектной документацией, в совокупном стоимостном выражении должны составлять: не менее 15 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта - со дня вступления в силу настоящего постановления и до 1 июля 2018 г. и не менее 25 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта - с 1 июля 2018 г.;

в) порядок определения размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, которые он обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, устанавливается Правилами определения неустойки.

В ходе анализа аукционной документации, опубликованной в единой информационной системе Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено, что документация не содержит перечень видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства на территории Российской Федерации, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по муниципальному контракту.

Вместе с тем, согласно пояснениям представителя заказчика проектная и сметная документация, предусматривают выполнение таких видов работ как земляные, монтаж технологического оборудования, пусконаладочные, устройство наружных сетей газоснабжения, устройство трубопроводов, благоустройство. При этом указанные виды работ включены Постановлением Правительства № 570 в перечень видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства на территории Российской Федерации, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по муниципальному контракту.

Таким образом, неустановление в документации об аукционе возможных видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства на территории Российской Федерации из числа видов работ, утвержденных Постановлением Правительства № 570, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, нарушают часть 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

Согласно пункту 3.3 Порядка взаимодействия заказчиков с уполномоченным органом (утвержден постановлением администрации муниципального образования «Барышский район» от 26.11.2014 г. № 1373-А) заказчик формирует технико-экономическое задание содержащие, в том числе, требования к участникам закупки и проект контракта, следовательно, нарушение части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе допущено со стороны заказчика.

Таким образом, жалобы ООО «СТРОЙРЕСУРС» и ИП Лучко Т.Г. в указанной части являются обоснованными.

Учитывая, что на участие в электронном аукционе было подано 11 заявок, Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к выводу, что допущенное заказчиком нарушения части 8 статьи 34 и части 2 статьи 110.2 не повлияли на результат определения поставщика и могут быть устранены при заключении контракта.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТехКонтроль» необоснованной.

2. Признать жалобу ООО «КС-Строй» необоснованной.

3. Признать жалобу ООО «СТРОЙРЕСУРС» обоснованной.

4. Признать жалобу ИП Лучко Т.Г. обоснованной.

5. Признать в действиях заказчика нарушение части 8 статьи 34 и части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе.

6. Обязать заказчика устранить допущенные нарушения части 8 статьи 34 и части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе путем включения соответствующих положений Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 г. № 1042 и Постановления Правительства РФ от 15.05.2017 г. № 570 в проект контракта при его заключении.

7 . Передать материалы дела № 073/06/44-15 697/03-2019 уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии И.И. Спиридонов
Члены комиссии Е.Б. Бокач

Ю.П. Кузьминова

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.