РЕШЕНИЕ № 048/06/105-938/2020

«22» сентября 2020 года г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 22.09.2020.

Решение в полном объеме изготовлено 23.09.2020.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России)

рассмотрев жалобу <…> на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения ул.Буденного, ул.Олимпийская г.Задонск (реестровый номер 0146300010920000031) (далее – электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В Липецкое УФАС России 15.09.2020 поступила жалоба <…> (далее – заявитель) на положения документации об электронном аукционе заказчика – администрации Задонского муниципального района Липецкой области Российской Федерации (далее – заказчик).

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 ст.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, надлежащим образом уведомленный о месте и времени

рассмотрения жалобы, на рассмотрение жалобы своих представителей не направил.

В своей жалобе заявитель указывает на следующие нарушения Закона о контрактной системе:

1) в аукционной документации не установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации № 99;

2) заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении в первой части заявки помимо согласия иной информации.

Представитель заказчика не согласен с жалобой, представил затребованные документы и информацию.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами, заслушав мнение представителя заказчика, а также проведя внеплановую проверку в соответствии со ст. 99 Закона о контрактной системе и на основании Приказа Липецкого УФАС России от 16.09.2020 №460, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее:

Документация об электронном аукционе и извещение размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 007 416,00 руб.

1. Рассмотрев довод жалобы о том, что в аукционной документации не установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации №99, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным.

Согласно ч.3 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Статьей 31 Закона о контрактной системе установлено, что в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования. Информация об установленных требованиях

в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 N 99 установлены дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов (далее – Постановление №99).

Пунктом 2.3 приложения №1 к Постановлению №99 установлено дополнительное требование к участникам закупок на выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильных дорог, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд - 5 млн. рублей

наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту линейного объекта либо одного контракта (договора), заключенного в соответствии с Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" или Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" на выполнение работ по ремонту, содержанию автомобильных дорог.

При этом стоимость такого одного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка

Также установлен перечень документов, которые подтверждают соответствие участников указанному требованию.

Заказчиком является администрация Задонского муниципального района Липецкой области Российской Федерации, которая проводит закупки для обеспечения муниципальных нужд из средства муниципального бюджета, при этом, начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 007 416,00 руб.

Таким образом, на рассматриваемую закупку распространяются требования Постановления Правительства № 99.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте единой

информационной системы в сфере закупок, установлено, что документация об электронном аукционе размещена 08.09.2020 17:21, при этом 15.09.2020 12:56 размещены изменения в документацию об электронном аукционе.

Так, проанализировав аукционную документацию, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что в п.15 документации установлены дополнительные требования к участникам электронного аукциона в соответствии с Постановлением № 99.

2 . Рассмотрев довод жалобы о том, что заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении в первой части заявки помимо согласия иной информации, Комиссия Липецкого УФАС России признает его обоснованным.

Согласно п.2 ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция 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.

Согласно ч.3 ст. 66 Закона о контрактной системе, первая часть заявки на участие в электронном аукционе, за исключением случая, предусмотренного частью 3.1 настоящей статьи, должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).

В п.17.1 документации установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

- согласие участника электронного аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных настоящей документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).

Проанализировав техническое задание (приложение №1 к аукционной документации), а также проект контракта, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что товары, указанные в приложении № 1 к аукционной документации, используются подрядчиком при выполнении работ, но не поставляются заказчику при выполнении работ.

В письме от 25.06.2020 №ИА/53616/20 отражена позиция ФАС России, в соответствии с которой, заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если:

1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;

2)товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете»;

3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу).

Следовательно, в рассматриваемом случае первая часть заявки должна содержать только согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона.

Таким образом, заказчиком ненадлежащим образом установлены требования к первой части заявки на участие в электронном аукционе,

что является нарушением п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

3. Рассмотрев довод жалобы заявителя о том, что в документации об электронном аукционе отсутствует описание объекта закупки в части требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товаров, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

При этом, Комиссией установлено, что в п. 3 аукционной документации указано о том, что описание объекта закупки, информация о количестве товара, объема работ, оказываемых услуг, требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара указаны в техническом задании документации об аукционе (Приложение № 1).

Кроме того, в п. 1.1 проекта контракта установлено, что подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения ул.Буденного, ул.Олимпийская, г.Задонск (далее – Объект), на основании локальных сметных расчетов, технического задания (Приложение № 1 к контракту), являющиеся неотъемлемой частью настоящего Контракта и обеспечив выполнение работ в установленные Контрактом сроки.

Техническое задание (Приложение № 1 к аукционной документации) на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения ул.Буденного, ул.Олимпийская г.Задонск содержит исчерпывающий перечень (объем) выполняемых работ, а также требования и условия выполнения работ.

Вместе с тем, следует отметить, что статьей 105 Закона о контрактной системе установлено, что любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством

Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. К жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом, положения Закона о контрактной системе не запрещают заявителю представить документы и сведения, подтверждающие доводы жалобы, непосредственно на заседании Комиссии антимонопольного органа.

В составе жалобы, а также на заседание Комиссии Липецкого УФАС России заявителем не представлено доказательств, подтверждающих факт того, что обжалуемые действия заказчика нарушают право заявителя на подачу заявки на участие в электронном аукционе.

4 . Рассмотрев довод жалобы о том, что описание объекта не соответствует принципу объективности и создает препятствия для участников закупки, Комиссия Липецкого УФАС России признает его обоснованным.

Согласно п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе, не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом

контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена Законом о контрактной системе.

Однако в техническом задании установлена обязанность по перевозке грузов автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 т.

Таким образом, заказчиком в Техническом задании установлены требования к наличию у участника закупки производственных мощностей, что не соответствует требованиям части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе и нарушает часть 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

5. Рассмотрев довод жалобы заявителя о том, что в проекте контракта неправомерно установлены незаконные причины увеличения сроков исполнения обязательств, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

Согласно ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в строго определенных случаях.

В разделе 12 «Обстоятельства непреодолимой силы» проекта контракта, являющегося приложением к документации, предусмотрено, что в случае, если, по мнению сторон, работы могут быть продолжены в порядке, действовавшем согласно настоящему контракту до начала действия обстоятельств непреодолимой силы, то срок исполнения обязательств по настоящему контракту продлевается соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы и их последствия.

В соответствии с ч. 6 ст. 112 Закона о контраткной системе в 2020 году по соглашению сторон допускается изменение срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона), и (или) размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, а также в иных случаях, установленных Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное настоящей частью изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской

Федерации, местной администрации (за исключением случая изменения размера аванса в соответствии с настоящей частью) при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если предусмотренное настоящей частью изменение влечет возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и требование обеспечения исполнения контракта было установлено в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно ч. 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" наступление обстоятельств непреодолимой силы само по себе не прекращает обязательство должника, если исполнение остается возможным после того, как они отпали.

В ходе анализа приведенных положений проекта контракта установлено, что они не изменяют сроки исполнения обязательств, а уточняют порядок действий сторон в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы, что предусмотрено положениями гражданского законодательства и не противоречат ч. 65 ст. 112 Закона о контрактной системе.

Более того, заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств, подтверждающих, что действия (бездействие) заказчика нарушают его права и законные интересы, не представил.

Нарушения ч. 1 ст.64 Закона о контрактной системе содержат признаки совершения административного правонарушения, предусмотренного

ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст.99, ст.106 Закона о контрактной системе, административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14, Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу <…> на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения ул.Буденного, ул.Олимпийская г.Задонск (реестровый номер 0146300010920000031) обоснованной в части доводов № 2, 4.

3. В действиях заказчика установлены нарушения ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

4. Выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

5. Передать материалы 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.