Общество с ограниченной ответственностью «СТРОЙПОДРЯД»

185014, республика Карелия,

г. Петрозаводск, шоссе Лососинское,

д. 34, корп. 1, кв. 142

serzh_bystrov_2014@mail.ru

Государственное казённое учреждение Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба»

150049, Ярославская область, город Ярославль, улица Ухтомского, дом 9

info@yardsl.ru

Департамент государственного заказа Ярославской области

150030, г. Ярославль,

ул. Ползунова, д. 15

dgz@yarregion.ru

Общество с ограниченной ответственностью

«Электронная торговая площадка ГПБ»

119180, г. Москва,

Якиманская набережная, д. 2

info@etpgpb.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 076/06/50-122/2021

Резолютивная часть решения объявлена 18 февраля 2021 года

Решение изготовлено в полном объеме 20 февраля 2021 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – начальник отдела контроля закупок ., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок ., специалист – эксперт отдела контроля закупок ., с участием:

заявитель – общество с ограниченной ответственностью «СТРОЙПОДРЯД» (далее – ООО «СТРОЙПОДРЯД», заявитель) – представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом;

заказчик – государственное казённое учреждение Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба» (далее – заказчик) – обеспечил явку представителей по доверенности ., ., . посредством видеоконференцсвязи;

уполномоченный орган – департамент государственного заказа Ярославской области (далее – уполномоченный орган) – обеспечил явку представителя по доверенности . посредством видеоконференцсвязи;

оператор электронной площадки - общество с ограниченной ответственностью «Электронная торговая площадка ГПБ» (далее – оператор) – представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом;

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙПОДРЯД» на действия заказчика, государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт участка автомобильной дороги Ярославль - Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области (извещение № 0171200001920002619) (далее также – открытый конкурс в электронной форме, конкурс, закупка) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, закон), 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 (далее – Административный регламент, утвержденный приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14),

установила:

12.02.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «СТРОЙПОДРЯД» на действия заказчика, государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт участка автомобильной дороги Ярославль - Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области (извещение № 0171200001920002619) (далее – жалоба).

Заявитель полагает, что заказчиком и уполномоченным органом в конкурсной документации (проекте контракта) установлены ограничивающие количество участников закупки требования относительно обязанности последних в течение гарантийного срока проводить обследование объекта закупки с целью выявления

недостатков (дефектов), а также требование об осуществлении подрядчиком охраны объекта закупки (в том числе, установление камер видеонаблюдения на объекте закупки и обеспечение временных сооружений для размещения представителей заказчика и предоставления доступа к технологической связи подрядчика).

Таким образом, на основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику и уполномоченному органу предписание об устранении допущенных нарушений.

Представители заказчика и представитель уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения по существу жалобы, просят признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом, департаментом государственного заказа Ярославской области, в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 18.12.2020 размещено извещение № 0171200001920002619 (с последними изменениями от 18.01.2021, 03.02.2021, 12.02.2021) о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт участка автомобильной дороги Ярославль - Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области вместе с конкурсной документацией, неотъемлемой частью которой является проект контракта.

Начальная (максимальная) цена контракта 255 513 499, 20 рублей.

Согласно части 1 статьи 48 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под открытым конкурсом понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 50 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать 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.

Исходя из пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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;

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что при описании объекта закупки должны использоваться показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающиеся 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.

Документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, 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 (часть 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно части 4 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ требования к гарантии качества товара, работы, услуги, а также требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий их качества, к гарантийному обслуживанию товара (далее - гарантийные обязательства), к расходам на эксплуатацию товара, к обязательности осуществления монтажа и наладки товара, к обучению лиц, осуществляющих использование и обслуживание товара, устанавливаются заказчиком при необходимости. В случае определения поставщика машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к гарантийному сроку товара и (или) объему предоставления гарантий его качества, к гарантийному обслуживанию товара, к расходам на обслуживание товара в течение гарантийного срока, а также к осуществлению монтажа и наладки товара, если это предусмотрено технической документацией на товар. В случае определения поставщика новых машин и оборудования заказчик устанавливает в документации о закупке требования к предоставлению гарантии производителя и (или) поставщика данного товара и к сроку действия такой гарантии. Предоставление такой гарантии осуществляется вместе с данным товаром.

Из изложенных норм следует, что в зависимости от своих потребностей заказчик и уполномоченный орган в конкурсной документации должен установить требования, к выполняемым работам с учетом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Соответственно, заказчик и уполномоченный орган вправе включить в конкурсную документацию такие работы и требования к ним, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик и уполномоченный орган вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

Кроме того, законом не предусмотрено ограничений по включению в конкурсную документацию требований к выполняемым работам, являющихся значимыми для заказчика, не предусмотрена и обязанность заказчика и уполномоченного органа обосновывать свои потребности при установлении требований к выполняемым работам.

В пункте 4 конкурсной документации указано, что описание объекта закупки содержится в разделе 2 конкурсной документации «Описание объекта закупки».

Согласно разделу 2 «Описание объекта закупки» конкурсной документации объект закупки определен заказчиком и уполномоченным органом следующим образом: капитальный ремонт участка автомобильной дороги Ярославль - Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области.

В соответствии с частью 2 статьи 50 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ к конкурсной документации должен быть приложен проект контракта (в случае проведения открытого конкурса по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Частью 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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, 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.

Проанализировав положения статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ определено, что последняя содержит необходимые условия, которые в обязательном порядке должны быть отражены в проекте контракта.

Кроме того, положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ не содержат запретов на включение в проект контракта положений, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), если такие положения не противоречат требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Пунктом 1 статьи 421 ГК РФ определено, что граждане и юридические лица свободы в заключении договора.

В силу пункта 2 статьи 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

Заказчик, как сторона договора, в силу гражданского законодательства, обладает правом включения в проект контракта необходимых ему условий, если это обусловлено объективными потребностями заказчика и не противоречит требованиям законодательства о контрактной системе.

Пунктом 12.8 проекта контракта рассматриваемой конкурсной документации предусмотрено, что подрядчик обязан ежегодно, в течение гарантийного срока в мае и октябре, по письменному уведомлению заказчика с указанием срока обследования, проводить обследование объекта с целью выявления возможных недостатков (дефектов).

Пунктом 1 статьи 755 ГК РФ определены гарантии качества в договоре строительного подряда, согласно которым подрядчик, если иное не предусмотрено договором строительного подряда, гарантирует достижение объектом строительства указанных в технической документации показателей и возможность эксплуатации объекта в соответствии с договором строительного подряда на протяжении гарантийного срока. Установленный законом гарантийный срок может быть увеличен соглашением сторон.

Таким образом, из анализа вышеуказанных норм следует, что подрядчик отвечает за качество работ и в гарантийный период.

По мнению заказчика и уполномоченного органа, учитывая специфику объекта закупки (автомобильная дорога) и постоянное воздействие окружающей среды на его качество, подрядчик может гарантировать возможность эксплуатации объекта в соответствии с договором строительного подряда на протяжении всего гарантийного срока только при систематическом обследовании объекта закупки с целью выявления возможных недостатков (дефектов) и их оперативном устранении, следовательно, пункт 12.8 проекта контракта неразрывно связан с объектом закупки, относится к гарантийному обслуживанию объекта и не противоречит положениям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Пунктом 9.1 проекта контракта конкурсной документации установлено, что подрядчик обязан в числе прочего:

- обеспечить сооружение/демонтаж и/или аренду временных зданий и сооружений, в том числе осуществить в установленном порядке временные подсоединения коммуникаций на период выполнения работ на строительной площадке, необходимых для выполнения работ, размещения персонала подрядчика и представителей заказчика, а также круглосуточно предоставлять доступ представителям заказчика на объекте к технологической связи подрядчика; обеспечить надлежащее состояние бытовых и подсобных помещений в соответствии с требованиями нормативных документов (пункт 9.1.15);

- обеспечить и содержать за свой счет охрану объекта, материалов, оборудования, стоянки техники и другого имущества и строящихся сооружений, необходимых при выполнении работ на объекте, ограждения мест выполнения работ с даты начала выполнения работ и до подписания заказчиком акта приемки законченного ремонтом объекта (приложение № 10 к контракту) (пункт 9.1.19);

- обеспечить в целях контроля и координации выполнения работ на объекте, по требованию заказчика, установку камер видеонаблюдения на объекте,

транслирующих видеосъемку в режиме реального времени, с предоставлением заказчику схем установки камер и адресов к трансляции данных; размещение камер должно обеспечивать обзор всей зоны производства работ; количество, характеристики видеокамер, способ и формат накопления и хранения данных предварительно согласовать с заказчиком; расходы на приобретение, монтаж, содержание в работоспособном состоянии систем видеонаблюдения, а также расходы на передачу данных с камер видеонаблюдения несет подрядчик (пункт 9.1.42).

Согласно пункту 1 статьи 704 ГК РФ если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами.

Пунктом 1 статьи 715 ГК РФ предусмотрено, что заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность.

В силу пункта 1 статьи 751 ГК РФ подрядчик обязан при осуществлении строительства и связанных с ним работ соблюдать требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ; подрядчик несет ответственность за нарушение указанных требований.

Статьей 35 Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» определено, что строительство, реконструкция, капитальный и текущий ремонт здания или сооружения, консервация объекта, строительство которого не завершено, должны осуществляться таким образом, чтобы негативное воздействие на окружающую среду было минимальным и не возникала угроза для жизни и здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества, жизни и здоровья животных и растений.

В силу пункта 1 статьи 748 ГК РФ заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Исходя из пункта 1 статьи 741 ГК РФ риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, составляющего предмет договора строительного подряда, до приемки этого объекта заказчиком несет подрядчик.

С учетом процитированных выше положений, заказчик и уполномоченный орган на заседании Комиссии пояснили, что в пунктах 9.1.15, 9.1.19, 9.1.42 контракта конкурсной документации установлены требования к безопасности строительных работ, которые обязан обеспечить подрядчик в рамках Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ ГК РФ, исходя из потребностей заказчика.

Заказчик и уполномоченный орган при осуществлении закупки не имеет возможности сформировать объект закупки таким образом, чтобы удовлетворять всех возможных участников закупки.

Заявитель также не представил каких-либо доказательств, свидетельствующих об

отсутствии у него возможности выполнить работы по капитальному ремонту участка автомобильной дороги Ярославль - Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области на условиях, предусмотренных конкурсной документацией.

Соответственно, заявитель не доказал тот факт, что оспариваемые положения проекта контракта, включенные в конкурсную документацию, создали одним участникам закупки преимущества перед другими, являлись непреодолимыми для участников закупки, а также каким-либо иным способом повлекли за собой ограничение количества участников закупки.

Таким образом, Комиссия при имеющихся на момент рассмотрения настоящей жалобы доказательствах не усматривает в данном случае необходимых и достаточных оснований для констатации в действиях заказчика и уполномоченного органа по формированию описания объекта закупки и положений, предусмотренных проектом контракта конкурсной документации, нарушений законодательства о закупках.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю закупок,

РЕШИЛА:

признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙПОДРЯД» (ИНН 1001294852, ОГРН 1151003251) на действия заказчика, государственного казенного учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба» (ИНН 7627013227, ОГРН 1027601604469) и уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области (ИНН 7604084334, ОГРН 1067604003411), при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт участка автомобильной дороги Ярославль - Рыбинск в Тутаевском муниципальном районе Ярославской области (извещение № 0171200001920002619), необоснованной.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Ерофеева