

Государственному заказчику –
ФКУ Упрдор «Россия»

ул. Троицкая, д. 5,
Великий Новгород, 173007

Оператору электронной площадки –
АО «Электронные торговые системы»
(НЭП)

e-mail: auditors@etpz.ru
info@etpz.ru

Участнику закупки (подателю жалобы)
– ООО «НПО «ГЭС»

наб. Обводного канала, д. 191/А, оф.
13,

г. Санкт-Петербург, 190103

наб. Обводного канала, д. 191, 2-Н,

г. Санкт-Петербург, 190103

Исх. № 412/03 от 01.02.2022

РЕШЕНИЕ № 053/06/33- 43/2022

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной
системе

27 января 2022 года
Новгород

Великий

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

... – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

... – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

... – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

.... – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Ордена Ленина «Москва – Санкт-Петербург» Федерального дорожного агентства» – (доверенность № 39-Д от 15.04.2021);

участник закупки (податель жалобы) - Общество с ограниченной ответственностью «Научно-Производственное Объединение «Главэнергосеть» - надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, представителей не направил, ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «Научно-Производственное Объединение «Главэнергосеть» (190103, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, д. 191/А, оф. 13; далее – ООО «НПО «ГЭС») на действия государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Ордена Ленина «Москва – Санкт-Петербург» Федерального дорожного агентства» (173007, Великий Новгород, ул. Троицкая, д. 5; далее – ФКУ Упрдор «Россия») при осуществлении им закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на ремонт водопропускной трубы на км 46+054 автомобильной дороги А-122 автомобильная дорога А-114 – Устюжна – Крестцы – Яжелбицы – Великие Луки – Невель, Крестцы – Окуловка – Боровичи, Новгородская область, извещение № 0336100012521000119 о проведении которого было размещено на

официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 29.12.2021, и проведя внеплановую проверку осуществления данной закупки (определения поставщика),

УСТАНОВИЛА:

20.01.2022 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «НПО «ГЭС» на действия государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» при осуществлении им закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на ремонт водопропускной трубы на км 46+054 автомобильной дороги А-122 автомобильная дорога А-114 – Устюжна – Крестцы – Яжелбицы – Великие Луки – Невель, Крестцы – Окуловка – Боровичи, Новгородская область, извещение № 0336100012521000119 о проведении которого было размещено на официальном 29.12.2021 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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; здесь и далее – в редакции, действовавшей на дату размещения извещения об осуществлении закупки на официальном сайте), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

Подателем Жалобы оспаривается установленный в конкурсной документации порядок оценки заявок участников закупки по нестоимостному критерию оценки заявок «Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» (далее – «Квалификация»).

Податель Жалобы считает, что установленный порядок оценки, в рамках которого оцениваются исключительно контракты и договоры, заключенные в рамках Закона о контрактной системе и Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), приводит к ограничению количества участников рассматриваемой закупки, не позволяет выявить лучшее условие исполнения контракта.

С учетом вышеизложенного, ООО «НПО «ГЭС» просит признать Жалобу обоснованной.

Государственный заказчик – ФКУ Упрдор «Россия» считает Жалобу

необоснованной по основаниям, изложенным в письменных возражениях на нее (вх. № 420 от 26.01.2022 Новгородского УФАС России).

Заказчиком к оценке по нестоимостному критерию оценки заявок принимаются контракты/договоры, заключенные в рамках Закона о контрактной системе и Закона о закупках.

Данное требование не противоречит нормам законодательства о контрактной системе.

В обоснование своей позиции ФКУ Упрдор «Россия» ссылается на решение ФАС России № 21/44/93/53 от 31.03.2021.

На рассмотрении Жалобы представитель ФКУ Упрдор «Россия» устно поддержала доводы возражений на Жалобу в полном объеме.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В декабре 2021 года - январе 2022 года государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» осуществляется закупка путем проведения открытого конкурса в электронной форме на ремонт водопропускной трубы на км 46+054 автомобильной дороги А-122 автомобильная дорога А-114 – Устюжна – Крестцы – Яжелбицы – Великие Луки – Невель, Крестцы – Окуловка – Боровичи, Новгородская область, извещение № 0336100012521000119 о проведении которого было размещено на официальном сайте 29.12.2021 (начальная (максимальная) цена контракта – 11 659 713,99 рублей).

Конкурсная документация (далее – Документация) утверждена заместителем начальника ФКУ Упрдор «Россия» ... 22.12.2021.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

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).

Государственным заказчиком – ФКУ Упрдор «Россия» в пункте 3.1 Документации определен объект рассматриваемой закупки – ремонт водопропускной трубы на км 46+054 автомобильной дороги А-122 автомобильная дорога А-114 – Устюжна – Крестцы – Яжелбицы – Великие Луки – Невель, Крестцы – Окуловка – Боровичи, Новгородская область.

Согласно части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок, окончательных предложений участников закупки заказчик в документации о закупке устанавливает следующие критерии:

- 1) цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;
- 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;
- 4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В силу части 4 статьи 32 Закона о контрактной системе в документации о закупке заказчик обязан указать используемые при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) критерии и их величины значимости. При этом количество используемых при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) критериев, за исключением случаев проведения аукциона, должно быть не менее чем два, одним из которых является цена контракта или сумма цен единиц товара, работы, услуги. Не указанные в документации о закупке критерии и их величины значимости не могут применяться для целей оценки заявок.

Согласно части 8 статьи 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Заказчик для целей оценки заявок, окончательных предложений участников закупки в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены регулируемые цены (тарифы) на товары, работы, услуги, вправе не использовать критерии, указанные в пунктах 1 и 2 части 1 настоящей статьи.

На момент утверждения Документации и размещения извещения об осуществлении закупки на официальном сайте действовали Правила оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1085 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать критерии оценки заявок на участие в открытом конкурсе в

электронной форме, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 1 Правил, настоящие правила определяют порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в целях выявления лучших из предложенных условий исполнения контракта при проведении закупки, а также предельные величины значимости каждого критерия оценки заявок, окончательных предложений участников закупки.

Согласно пункту 4 Правил, в целях настоящих правил для оценки заявок (предложений) заказчик устанавливает в документации о закупке следующие критерии оценки:

а) характеризующиеся как стоимостные критерии оценки:

цена контракта или сумма цен единиц товара, работы, услуги;

расходы на эксплуатацию и ремонт товаров (объектов), использование результатов работ;

стоимость жизненного цикла товара (объекта), созданного в результате выполнения работы в случаях, предусмотренных пунктом 5 настоящих Правил (далее - стоимость жизненного цикла);

предложение о сумме соответствующих расходов заказчика, которые заказчик осуществит или понесет по энергосервисному контракту;

б) характеризующиеся как нестоимостные критерии оценки:

качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;

квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Пунктом 10 Правил установлено, что в документации о закупке в отношении нестоимостных критериев оценки могут быть предусмотрены показатели, раскрывающие содержание нестоимостных критериев оценки и учитывающие особенности оценки закупаемых товаров, работ, услуг по нестоимостным критериям оценки.

Согласно пункту 11 Правил для оценки заявок (предложений) по каждому критерию оценки используется 100-бальная шкала оценки. Если в соответствии с пунктом 10 настоящих Правил в отношении критерия оценки в

документации о закупке заказчиком предусматриваются показатели, то для каждого показателя устанавливается его значимость, в соответствии с которой будет производиться оценка, и формула расчета количества баллов, присуждаемых по таким показателям, или шкала предельных величин значимости показателей оценки, устанавливающая интервалы их изменений, или порядок их определения.

В соответствии с пунктом 27 Правил показателями нестоимостного критерия оценки «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации» могут быть следующие показатели (с учетом особенностей, предусмотренных пунктами 27(1) и 27(4) настоящих Правил):

а) квалификация трудовых ресурсов (руководителей и ключевых специалистов), предлагаемых для выполнения работ, оказания услуг;

б) опыт участника по успешной поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг сопоставимого характера и объема;

в) обеспеченность участника закупки материально-техническими ресурсами в части наличия у участника закупки собственных или арендованных производственных мощностей, технологического оборудования, необходимых для выполнения работ, оказания услуг;

г) обеспеченность участника закупки трудовыми ресурсами;

д) деловая репутация участника закупки.

В пункте 15.2 Документации установлены следующие критерии оценки заявок участников настоящего открытого конкурса в электронной форме:

Критерии оценки	Величины значимости критериев оценки (%)	Показатели нестоимостных критериев
Цена контракта	60	-
Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации	40	Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема

Содержание критерия «Квалификация» раскрывает показатель «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и

объема».

В пункте 15.3.3 Документации приведен порядок оценки заявок по данному показателю.

Согласно пункту 15.3.3 Документации «Под успешно исполненным контрактом (договором) понимается контракт (договор) информация о завершении исполнения которого содержится в реестре контрактов, заключенных заказчиками. По данному показателю будет оцениваться у участника закупки успешно исполненные контракты (договоры) по планово-предупредительным работам, ремонту искусственных сооружений, заключенные им в рамках: Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и информация о которых содержится в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и исполненные не ранее чем за 3 (три) года до даты подачи заявки в настоящем конкурсе; Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и информация о которых содержится в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки, и исполненные не ранее чем за 3 (три) года до даты подачи заявки в настоящем конкурсе. Оценивается общая (суммарная) стоимость выполненных работ, выраженная в рублях, указанная в акте (актах) сдачи-приемки выполненных работ в соответствии с успешно исполненным (исполненными) участником закупки контрактом (контрактами), договором (договорами) по планово-предупредительным работам, ремонту искусственных сооружений, заключенные им в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", информация о котором (которых) содержится соответственно в реестре контрактов, заключенных заказчиками, в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки, и исполненные не ранее чем за 3 (три) года до даты подачи заявки в настоящем конкурсе...

Оцениваются предложения участников закупки, которые подтверждены документально.

Предложения участников закупки подтверждаются следующими документами:

копия (копии) успешно исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) по планово-предупредительным работам, ремонту искусственных сооружений не ранее чем за 3 (три) года до даты подачи заявки в настоящем открытом конкурсе в электронной форме, которые заключены им в рамках в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Федерального закона от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц", и информация о котором (которых) содержится соответственно в реестре контрактов, заключенных заказчиками, в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки;

- копия акта (актов) сдачи-приемки выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете", и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного вышеуказанного (вышеуказанных) контракта (контрактов), договора (договоров) по планово-предупредительным работам, ремонту искусственных сооружений. Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 (три) года до даты окончания срока подачи заявок на участие в настоящей закупке.

Подтверждением наличия опыта будет считаться только предоставление этих документов вместе (копия контракта (договора) + копия акта (актов))».

Согласно части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе 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, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Комиссия Новгородского УФАС России отмечает, что указанный порядок оценки заявок по вышеуказанному показателю нестоимостного критерия оценки заявок «Квалификация» в части указания законодательства, в рамках которого заключен контракт/договор, является надлежащим, поскольку законодательством о контрактной системе и Правилами не предусмотрено каких-либо обязательных требований к документам, предоставляемым в качестве подтверждения опыта, при проведении открытых конкурсов в электронной форме, данные вопросы остаются на усмотрение заказчика, который при этом не должен совершать действий, влекущих необоснованное сокращение участников закупки.

Также, законодательство о контрактной системе не обязывает заказчика в рамках показателя «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера и объема» устанавливать все существующие виды контрактов (договоров), предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации.

Кроме того, Законом о контрактной системе и Законом о закупках

регламентирован порядок размещения в реестре контрактов, реестре договоров на официальном сайте сведений и документов о заключенных контрактах (договорах), что позволяет проверить достоверность информации, содержащейся в заявке участника закупки (сам факт заключения такого контракта (договора)), в том числе статус приложенного контракта (договора) (исполнение, находится в стадии исполнения, расторжение) в отличие от договоров, заключенных в рамках обычной хозяйственной деятельности.

Вышеуказанные выводы Комиссии Новгородского УФАС России соответствуют письму ФАС России от 29.10.2021 № ПИ/92330/21.

Доказательств того, что вышеуказанный порядок оценки нарушает права и законные интересы участников закупки, в частности, ООО «НПО «ГЭС» как потенциального участника конкурса, не имеется.

Учитывая вышеизложенное, Жалоба является необоснованной.

Одновременно с рассмотрением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией Новгородского УФАС России проведена внеплановая проверка осуществления рассматриваемой закупки.

При проведении внеплановой проверки установлено следующее.

1. Согласно части 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с частью 3 статьи 54.3 Закона о контрактной системе к конкурсной документации должен быть приложен проект контракта, который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Проект государственного контракта является Приложением № 1 к Документации.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено требование об использовании 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.

Приложением № 6 к Проекту государственного контракта является перечень нормативно-технической документации, обязательной при выполнении дорожных работ.

В частности, в данном перечне указаны следующие документы, утратившие силу на момент объявления о проведении закупки:

- ГОСТ 25129-82 «Грунтовка ГФ-021. Технические условия» (пункт 129) - утратил силу с 01.07.2021 в связи с изданием Приказа Росстандарта от 26.01.2021 № 24-ст;

- ГОСТ 25358-2012 «Грунты. Метод полевого определения температуры» (пункт 133) - утратил силу с 01.06.2021 в связи с изданием Приказа Росстандарта от 22.12.2020 № 1339-ст;

- ВСН 181-74 «Технические указания по применению сборных решетчатых конструкций для укрепления конусов и откосов земляного полотна» (пункт 583) - утратил силу на территории Российской Федерации в связи с изданием Приказа Минстроя России № 217/пр, Минтранса России № 124 от 08.04.2021.

Кроме того, заказчиком ненадлежащим образом указаны следующие документы:

- ГОСТ Р 8.061-80 «Поверочные схемы. Содержание и построение» (позиция 453) – в действительности, существует ГОСТ 8.061-80 «Государственная система обеспечения единства измерений (ГСИ). Поверочные схемы. Содержание и построение»;

- ОДН 218.4.039-2018 «Рекомендации по диагностике и оценке технического состояния автомобильных дорог» (позиция 589) – в действительности,

существует ОДМ 218.4.039-2018 «Рекомендации по диагностике и оценке технического состояния автомобильных дорог»;

- Распоряжение Минтранса России от 11.12.2017 № МС-226-р «Сборник форм исполнительной производственно-технической документации при строительстве (реконструкции) автомобильных дорог и искусственных сооружений на них» (позиция 719) – в действительности, Распоряжение Минтранса России от 11.12.2017 № МС-226-р признает не подлежащим применению распоряжение Государственной службы дорожного хозяйства от 23 мая 2002 г. № ИС-478-р «Об утверждении Сборника форм исполнительной производственно-технической документации при строительстве (реконструкции) автомобильных дорог и искусственных сооружений»;

- Распоряжение Росавтодора от 27.06.2002 № ОС-564-р «Восстановление асфальтобетонных покрытий и оснований автомобильных дорог. Методические рекомендации» (позиция 720) – в действительности, существует Распоряжение Росавтодора от 27.06.2002 № ОС-568-р «О введении в действие «Методических рекомендаций по восстановлению асфальтобетонных покрытий и оснований автомобильных дорог способами холодной регенерации». Распоряжение Минтранса РФ от 27.06.2002 № ОС-564-р называется «О введении в действие «Методических рекомендаций по применению наполнителя «Грикол» в составах асфальтобетонных смесей для устройства покрытия с антигололедными свойствами».

Учитывая вышеизложенное, в действиях государственного заказчика - ФКУ Упрдор «Россия» содержатся нарушения пункта 2 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем определении нормативных документов, в соответствии с которыми должны выполняться работы.

2. Согласно части 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

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.

В силу части 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления штрафов.

Указанный порядок 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) (далее – Правила), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042.

Согласно пункту 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 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.

Между тем, в пункте 11.5.2 Проекта государственного контракта указано, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в следующем порядке:

- а) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно).

Также, в данном пункте определены нарушения, за которые подрядчиком уплачивается данный штраф.

Между тем, заказчиком не предусмотрен размер штрафа за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей.

При этом, на момент объявления закупки заказчик не может знать цену контракта, которая будет предложена победителем конкурса. Заказчик должен был предусмотреть в Проекте контракта все возможные размеры штрафов в зависимости от возможной цены контракта.

Учитывая вышеизложенное, в действиях государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» содержится нарушение части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в неуказании в Проекте государственного контракта размера ответственности подрядчика за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей.

3. Согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Частью 19 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Закключаемый по итогам рассматриваемой закупки государственный контракт по своей правовой природе является договором подряда, на него распространяются положения о договоре подряда, предусмотренные Гражданским кодексом Российской Федерации.

В пункте 18.10 Проекта государственного контракта установлено, что подрядчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по следующим основаниям:

- в случае задержки оплаты Заказчиком оказанных услуг более чем на один месяц от срока, указанного в пункте 4.4. Контракта (один месяц считается по истечении 15 дней с момента подписания акта выполненных работ).

Иных оснований для одностороннего отказа подрядчика от исполнения контракта Проект государственного контракта не содержит.

Между тем, данное основание не является единственно возможным основанием, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа подрядчика от исполнения контракта. Гражданский кодекс Российской Федерации содержит и иные основания (например, уклонение заказчика от процедуры приемки выполненных работ) для такого отказа.

Фактически, пункт 18.10 Проекта государственного контракта устанавливает невозможность одностороннего расторжения подрядчиком контракта по иным, непредусмотренным данным пунктом основаниям, тогда как Гражданский кодекс Российской Федерации и Закон о контрактной системе закрепляют такую возможность подрядчика.

Таким образом, в действиях государственного заказчика – ФКУ Упрдор «Россия» содержится нарушение части 19 статьи 95 Закона о контрактной системе, выразившееся в неправомерном ограничении в Проекте государственного контракта перечня оснований принятия подрядчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Вышеуказанные нарушения Закона о контрактной системе указывают на наличие в действиях утвердившего Документацию должностного лица государственного заказчика признаков события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При решении вопроса о необходимости выдачи предписания об устранении допущенных нарушений, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Установленные нарушения не позволяют заключить по итогам настоящей закупки государственный контракт на условиях, предусмотренных

действующим законодательством.

При этом, доказательств того, что установленные нарушения повлияли на результаты закупки, в материалах Жалобы не содержится.

Так, в адрес ФКУ Упрдор «Россия» каких-либо запросов о даче разъяснений положений Документации, в том числе в части выявленных нарушений, не поступало.

Кроме того, в материалах Жалобы отсутствует информация и о том, что кто-либо из потенциальных участников закупки не подал заявку на участие в рассматриваемом открытом конкурсе в электронной форме по причине наличия в Документации вышеуказанных нарушений.

При таких обстоятельствах, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к выводу, что выявленные нарушения в данном случае возможно устранить на этапе заключения государственного контракта путем внесения в Проект государственного контракта соответствующих изменений при его направлении на подписание победителю закупки.

Руководствуясь статьями 32, 33, 34, 54.3, 95, пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «Научно-Производственное Объединение «Главэнергосеть» (190103, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, д. 191/А, оф. 13) на действия государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Ордена Ленина «Москва – Санкт-Петербург» Федерального дорожного агентства» (173007, Великий Новгород, ул. Троицкая, д. 5) при осуществлении им закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на ремонт водопропускной трубы на км 46+054 автомобильной дороги А-122 автомобильная дорога А-114 – Устюжна – Крестцы – Яжелбицы – Великие Луки – Невель, Крестцы – Окуловка – Боровичи, Новгородская область, извещение № 0336100012521000119 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 29.12.2021, необоснованной.

2. Признать в действиях государственного заказчика – Федерального

казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Ордена Ленина «Москва – Санкт-Петербург» Федерального дорожного агентства» нарушения пункта 2 части 1 статьи 33, части 8 статьи 34, пункта 1 части 1 статьи 54.3, части 19 статьи 95 Закона о контрактной системе.

3. Выдать государственному заказчику – Федеральному казенному учреждению «Управление автомобильной магистрали Ордена Ленина «Москва – Санкт-Петербург» Федерального дорожного агентства» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы Жалобы и внеплановой проверки уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административном правонарушении в отношении должностного лица государственного заказчика – Федерального казенного учреждения «Управление автомобильной магистрали Ордена Ленина «Москва – Санкт-Петербург» Федерального дорожного агентства»

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

....

...

...

Решение и предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.

