

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 3-22/135-2014

17 октября 2014 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Управления) в составе:

<...>,

при участии:

со стороны заказчика – Федерального казенного учреждения «Федеральное управление автомобильных дорог «Большая Волга» Федерального дорожного агентства»:

<...>,

со стороны подателя жалобы – ООО «РАДИУС» представитель не явился, о времени и месте рассмотрения жалобы извещен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «РАДИУС» (Халтурина ул., д. 19, г. Оренбург, Оренбургская область, 460035) на положения документации при проведении заказчиком – Федеральным казенным учреждением «Федеральное управление автомобильных дорог «Большая Волга» Федерального дорожного агентства» электронного аукциона «Выполнение подрядных работ по ремонту водопропускных труб на км 312+427, км 371+925 а/д М-5 «Урал» Москва - Рязань- Пенза- Самара- Уфа – Челябинск (Подъезд к городу Оренбург) в Оренбургской области» (извещение № 0355100004514000326 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 25.09.2014), руководствуясь 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),

УСТАНОВИЛА:

10 октября 2014 года в Пензенское УФАС России поступила жалоба (вход. № 1971-э) ООО «РАДИУС» (далее – Заявитель) на положения документации при проведении заказчиком – Федеральным казенным учреждением «Федеральное управление автомобильных дорог «Большая Волга» Федерального дорожного агентства» (далее – ФКУ «Поволжуправтодор») электронного аукциона «Выполнение подрядных работ по ремонту водопропускных труб на км 312+427, км 371+925 а/д М-5 «Урал» Москва - Рязань- Пенза- Самара- Уфа – Челябинск (Подъезд к городу Оренбург) в Оренбургской области» (извещение № 0355100004514000326 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 25.09.2014) (далее – Электронный аукцион).

По мнению Заявителя, положения документации об электронном аукционе нарушают нормы Закона о контрактной системе, а именно:

размер штрафных санкций за неисполнение сторонами своих обязательств в проекте государственного контракта установлен с нарушением положений частей 4, 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, а также Постановления

Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил 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»;

указание в документации об электронном аукционе ссылки на документы, утратившие юридическую силу.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился по основаниям, изложенным в отзыве на жалобу от 14.10.2014, считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

В результате рассмотрения жалобы, материалов дела и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия Управления установила следующее.

25 сентября 2014 года заказчиком – ФКУ «Поволжуправтодор» на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение № 0355100004514000326, а также документация о проведении электронного аукциона «Выполнение подрядных работ по ремонту водопропускных труб на км 312+427, км 371+925 а/д М-5 «Урал» Москва - Рязань- Пенза- Самара- Уфа – Челябинск (Подъезд к городу Оренбург) в Оренбургской области». Начальная (максимальная) цена контракта составляет 29 132 770,00 рублей.

1) В отношении довода жалобы о нарушении заказчиком требований частей 4, 5 статьи 34 Закона о контрактной системе, а также Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 при установлении в проекте государственного контракта размера штрафных санкций за неисполнение сторонами своих обязательств Комиссия Управления установила следующее.

Согласно части 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

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.

Пунктом 5 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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). 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.

Указанный порядок определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил 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).

Согласно пункту 3 Постановления размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 5 Постановления за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Таким в рассматриваемом случае, учитывая, что начальная цена контракта составляет 29 132 770,00 рублей, размер штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, должен быть установлен в виде фиксированной суммы в пределах 2 процентов цены контракта.

Пунктом 10.2 проекта государственного контракта установлено следующее: «... При нарушении Заказчиком контрактных обязательств, предусмотренных разделом 5 настоящего Контракта, Подрядчик вправе потребовать от Заказчика уплаты штрафных санкций в размере _____.

Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта и определяется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1063:

а) 10 процентов цены Контракта в случае, если цена Контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены Контракта в случае, если цена Контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей».

На заседании Комиссии Управления представитель заказчика признал указанную опечатку.

Учитывая положения Закона о контрактной системе и Постановления размер штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту должен быть установлен в виде фиксированной суммы – процента от цены контракта.

Цена контракта определяется в ходе проведения электронного аукциона согласно статье 68 Закона о контрактной системе.

Согласно части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Таким образом, цена контракта определяется по итогам проведенного электронного аукциона и не может быть определена до окончания соответствующей процедуры.

Комиссия Управления пришла к выводу, что наличие в проекте государственного контракта графы для указания суммы штрафа, а также ссылка на положения Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063, является достаточным для соблюдения требований статьи 34 Закона о контрактной системе.

В тоже время, Комиссия Управления отмечает, что заказчику при заключении государственного контракта надлежит внести изменения в пункт 10.2 контракта.

2) В отношении довода жалобы об указании в документации об электронном аукционе ссылки на утратившие юридическую силу документы, Комиссия Управления установила следующее.

Приложением № 4 к проекту государственного контракта установлен перечень нормативно-технической документации, обязательной при выполнении дорожных работ (ремонт искусственных сооружений), в который входят 180 актов, в том числе 119 ГОСТов, СНиПы, ВСН, Рекомендации Росавтодора и пр.

При этом, заявитель указал, что в названном перечне отмечены ГОСТы, утратившие силу, а именно:

ГОСТ 10180-90	Бетоны. Методы определения прочности по контрольным образцам
ГОСТ 22733-77	Грунты. Метод лабораторного определения максимальной плотности.
ГОСТ 30416-96	Грунты. Лабораторные испытания. Общие положения.
ГОСТ 24143-80	Грунты. Методы лабораторного определения характеристик набухания и усадки.
ГОСТ 23732-79	Вода для бетонов и растворов. Технические условия

Представитель заказчика пояснил, что взамен указанных ГОСТов действительно введены новые, однако, не содержащие подробных механизмов и процедур выполнения, приемки, контроля работ, в связи, с чем заказчик включает данные ГОСТы в Перечень нормативно-технической документации, обязательной при выполнении дорожных работ (ремонт искусственных сооружений).

В настоящее время статьей 5 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Закон о техническом регулировании) определены основные понятия в сфере стандартизации, а именно:

стандартизация – деятельность по установлению правил и характеристик в целях их добровольного многократного использования, направленная на достижение упорядоченности в сферах производства и обращения продукции и повышение конкурентоспособности продукции, работ или услуг;

техническое регулирование – правовое регулирование отношений в области установления, применения и исполнения обязательных требований к продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также в области установления и применения на добровольной основе требований к продукции, процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг и правовое регулирование отношений в области оценки соответствия;

стандарт – документ, в котором в целях добровольного многократного использования устанавливаются характеристики продукции, правила осуществления и характеристики процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг. Стандарт также может содержать правила и методы исследований (испытаний) и измерений, правила отбора образцов, требования к терминологии, символике, упаковке, маркировке или этикеткам и правилам их нанесения;

технический регламент – документ, который принят международным договором Российской Федерации, подлежащим ратификации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, или в соответствии с международным договором Российской Федерации, ратифицированным в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, или федеральным законом, или указом Президента Российской Федерации, или постановлением Правительства Российской Федерации, или нормативным правовым актом федерального органа исполнительной власти по техническому регулированию и устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации)

Согласно части 1 статьи 46 Закона о техническом регулировании со дня вступления в силу настоящего Федерального закона впредь до вступления в силу соответствующих технических регламентов требования к продукции или к

продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными документами федеральных органов исполнительной власти, подлежат обязательному исполнению только в части, соответствующей целям:

защиты жизни или здоровья граждан, имущества физических или юридических лиц, государственного или муниципального имущества;

охраны окружающей среды, жизни или здоровья животных и растений;

предупреждения действий, вводящих в заблуждение приобретателей, в том числе потребителей;

обеспечения энергетической эффективности и ресурсосбережения.

В соответствии с частью 7 статьи 46 Закона о техническом регулировании указанные в части 1 настоящей статьи обязательные требования к продукции, процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, в отношении которых технические регламенты не приняты, действуют до дня вступления в силу соответствующих технических регламентов.

В настоящее время во исполнение требований Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.06.2010 № 1047-р утвержден Перечень национальных стандартов и сводов правил, в результате применения которых на обязательной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений», в который входят следующие национальные стандарты:

ГОСТ 27751-88 «Надежность строительных конструкций и оснований»;

ГОСТ 25100-95 «Грунты. Классификация». Разделы 3 - 5; приложение А;

ГОСТ 30494-96 «Здания жилые и общественные. Параметры микроклимата в помещениях». Раздел 3;

ГОСТ Р 51164-98 «Трубопроводы стальные магистральные. Общие требования к защите от коррозии»;

ГОСТ Р 22.1.12-2005 «Безопасность в чрезвычайных ситуациях. Структурированная система мониторинга и управления инженерными системами зданий и сооружений. Общие требования»;

ГОСТ Р 52748-2007 «Дороги автомобильные общего пользования. Нормативные нагрузки, расчетные схемы нагружения и габариты приближения». Разделы 4, 5;

ГОСТ 21.1101-2009 «СПДС. Основные требования к проектной и рабочей документации»;

ГОСТ Р 53778-2010 «Здания и сооружения. Правила обследования и мониторинга

технического состояния».

Таким образом, законодатель разделяет понятия технический регламент (обязательный для применения) и стандарт (для добровольного применения), за исключением национальных стандартов, входящих в Перечень обязательных.

Учитывая изложенное, включение заказчиком в Перечень нормативно-технической документации, обязательной при выполнении дорожных работ (Приложение № 4 к государственному контракту) «недействующих» стандартов не свидетельствует о нарушении последним Закона о контрактной системе, т.к. указанные документы сами по себе носят добровольный характер и прописывают дополнительные требования «процедурного» характера.

Также согласно положениям статьи 70 Закона о контрактной системе победитель, электронного аукциона в случае несогласия с какими-либо положениями государственного контракта, вправе направить протокол разногласий к проекту государственного контракта.

Комиссия Управления отмечает, что в случае неясности отдельных положений документации об электронном аукционе заявитель был вправе обратиться к заказчику за соответствующими разъяснениями в порядке, предусмотренном статьей 65 Закона о контрактной системе, однако данное право заявителем реализовано не было.

Исходя из вышеизложенного, изучив материалы дела, доводы сторон, и руководствуясь частью 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «РАДИУС» на положения документации при проведении заказчиком – Федеральным казенным учреждением «Федеральное управление автомобильных дорог «Большая Волга» Федерального дорожного агентства» электронного аукциона «Выполнение подрядных работ по ремонту водопропускных труб на км 312+427, км 371+925 а/д М-5 «Урал» Москва - Рязань- Пенза- Самара- Уфа – Челябинск (Подъезд к городу Оренбург) в Оренбургской области» (извещение № 0355100004514000326 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru 25.09.2014) необоснованной.

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