

РЕШЕНИЕ № 04-01/199-2015 по жалобе ООО «Стройконтракт»

(закупка № 0190300007415000073)

13 августа 2015 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «Стройконтракт» (г. Екатеринбург) на действия Заказчика - Администрации поселка Тазовский при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог в п. Тазовский (2 очередь ул. Северная - ул. Колхозная; 8 очередь ул. Калинина - ул. Пиеттомина) (закупка № 0190300007415000073),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступила на рассмотрение жалоба ООО «Стройконтракт» на положения аукционной документации «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог в п. Тазовский (2 очередь ул. Северная - ул. Колхозная; 8 очередь ул. Калинина - ул. Пиеттомина)» (закупка № 0190300007415000073), Заказчик - [Администрация поселка Тазовский](#).

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены требования Закона о контрактной системе № 44-ФЗ, в части формирования документации.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 г. № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля (надзора) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также согласование применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (п. 2 в ред. [Постановления](#) Правительства РФ от 25.12.2014 № 1489).

Жалоба ООО «Стройконтракт» рассматривается в порядке Главы 6 [Федерального закона](#) от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно Извещению по закупке № 0190300007415000073 дата и время окончания подачи заявок (по местному времени) - 07.08.2015 12:00. Жалоба ООО «Стройконтракт» поступила в Ямало-Ненецкое УФАС России 06.08.2015, т.е. до

начала процедуры вскрытия конвертов.

Рассматривая доводы жалобы, проведя внеплановую проверку соблюдения Заказчиком положений Закона о контрактной системе при осуществлении закупки № 0190300007415000073, Комиссия контрольного органа установила следующее.

Доводы заявителя:

1. Проект контракта (в п.п. 10.6 и 10.8.) не содержит указания на размер фиксированной суммы штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком и подрядчиком обязательств.

Указано: «10.6. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по Контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы _____ рублей копеек».

Указано: «10.8. За нарушение условий Контракта Подрядчиком, за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, начисляется штраф. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы _____ рублей копеек».

Возражения Заказчика:

В соответствии с частями 5, 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе размер санкций устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации 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 Правительства РФ № 1063).

Согласно части 3 Постановления Правительства РФ № 1063, размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта.

Согласно части 1 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ, 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.

Кроме того, порядок определения размера санкций по контракту установлен пунктом 31 Информационной карты документации об аукционе в электронной форме № 73ЭА/15.

Поскольку до момента окончания срока подачи участниками заявок на участие в электронном аукционе, либо подведения итогов электронного аукциона, невозможно определить итоговое значение цены контракта, фиксированная сумма

штрафов определяется Заказчиком в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1063 после подведения итогов электронного аукциона и включается в контракт в момент его направления победителю.

Выводы Комиссии:

Доводы Заявителя обоснованы. Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063. Законом о контрактной системе не предусмотрено изменение заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок. Размер неустойки (штрафа, пени) подлежит включению заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки считается включение в проект контракта:

- штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах "а" - "г" пункта 5 Правил;

- штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, в размере процента цены контракта, указанного в подпунктах "а" - "г" пункта 4 Правил.

Размер штрафа включается в контракт в виде фиксированной суммы, рассчитанной исходя из цены Контракта на момент заключения Контракта в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

Действия Заказчика нарушают требования статьи 34 Федерального закона о контрактной системе и Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.

Доводы заявителя:

2. Проект контракта (в п. 13.1.) не содержит дату окончания срока действия.

Указано: «13.1. Настоящий контракт вступает в силу с момента подписания, и действует по

«___» _____ 2015 года, а в части оплаты до полного исполнения сторонами своих обязательств».

Возражения Заказчика:

Требования к контракту на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) для государственных и муниципальных нужд отражены в статье 34 Федерального закона о контрактной системе. В соответствии с частью 1 статьи 34 закона 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. Документация о закупке в разделе II. Техническое задание содержит условие о сроке выполнения работ до 25 декабря 2015 г., пункты 1.4., 1.5., 1.6. части 1 проекта контракта, в свою очередь, содержат условия о том, что календарные сроки выполнения работ по объекту и сроки завершения отдельных видов работ определяются календарным графиком производства и финансирования работ (Приложение № 2 к Контракту), начало выполнения работ – с момента заключения Контракта, окончание выполнения работ по капитальному ремонту Объекта – 25 декабря 2015 года. Следовательно, довод Заявителя о том, что Заказчик в проекте Контракта не установил надлежащим образом срок действия контракта, не находит своего подтверждения.

Выводы Комиссии:

Согласиться с позицией Заказчика. Довод Заявителя не обоснован.

Доводы заявителя:

3. В нарушение части 4 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ, ответ на запрос от 03.08.15 не содержит предмета запроса.

Указание в названии файла «ответ на запрос по срокам» не может считаться «предметом запроса», так как по смыслу запросов на разъяснение иные участники закупки должны иметь возможность ясно и недвусмысленно понимать, что пытаются разъяснить для себя участники, подавшие запрос на разъяснение.

Возражения Заказчика:

Заказчик полагает, что ответ на запрос содержит сведения о предмете запроса, т.к. содержит уточнение «по срокам». Часть 4 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ устанавливает требования относительно срока размещения разъяснений, при этом не содержит конкретных требований к формулировке предмета запроса и не содержит отсылочной нормы на какой-либо нормативный акт, регулирующий порядок составления и содержание ответа на запрос. В ответ на поступивший запрос Заказчиком предоставлено исчерпывающее разъяснение для участников закупки с учетом предмета запроса, в частности, опубликован ответ следующего содержания: «срок выполнения работ в соответствии с аукционной документацией – с момента заключения муниципального контракта до 25 декабря 2015 года».

Выводы Комиссии:

Согласиться с позицией Заказчика. Довод Заявителя не обоснован.

Доводы заявителя:

4. В документации допущены противоречивые требования к гарантийным срокам.

Так, Техническое Задание: п. 36 Гарантийные обязательства, указывает, что:

При приемке Заказчиком Объекта Подрядчик принимает на себя обязательства устранять дефекты, возникшие в течение гарантийного срока, который составляет 6 лет.

В то время, как контракт в п.7.1. Указывает, что «Гарантийный срок устранения Подрядчиком дефектов, возникших в течение гарантийных сроков, на Объекте и входящих в него сооружений составляет:

- бетонное покрытие – 8 лет;
- основание дорожной одежды – 6 лет;
- водопропускные трубы – 6 лет;
- сигнальные столбики – 2 года;
- дорожные знаки – 2 года».

Возражения Заказчика:

В соответствии с абзацем 1 статьи 756 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случаях предъявления требований, связанных с ненадлежащим качеством результатов выполненных подрядчиком работ, применяются положения, предусмотренные пунктами 1-5 статьи 724 ГК РФ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 724 ГК РФ, если иное не установлено законом или договором подряда, заказчик вправе предъявить требования, связанные с ненадлежащим качеством результата работы, при условии, что оно выявлено в сроки, установленные настоящей статьей.

Таким образом, в проекте контракта Заказчиком установлены гарантийные сроки на отдельные виды работ, в Техническом задании (приложение № 1 к проекту контракта) установлен общий срок для предъявления требований к подрядчику, связанных с ненадлежащим качеством результата выполненных работ по предмету контракта.

Выводы Комиссии:

Согласиться с позицией Заказчика. Довод Заявителя не обоснован.

Доводы заявителя:

5. Предметом контракта является выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог.

Согласно части 6 статьи 52 Градостроительного Кодекса РФ лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с заданием застройщика или технического заказчика (в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора), проектной документацией.

Однако, проектная документация в составе документации о закупке представлена не в полном объеме.

Так, в частности, файл «План трассы (лист 2).pdf» содержит объект «перильное ограждение. Вместе с тем, нигде в составе документации не указано, что требуется сделать с данным перильным ограждением (заменить, демонтировать и потом смонтировать обратно или провести какие-то иные работы, как-то «покрасить», «очистить» и т.п.). Объект «барьерное ограждение», указанный в ЛСР ЛОКАЛЬНАЯ СМЕТА № 6-1-1 (файл 6-1-1.docx) не является «перильным», а указанное противоречие вводит участников в заблуждение, нарушая положения пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ.

Возражения Заказчика:

В соответствии с пунктом 1.2. проекта контракта установлено требование выполнить работы в соответствии с Техническим заданием Заказчика, сметной документацией.

В составе документации об аукционе в электронной форме № 73ЭА/15 на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог в п.Тазовский (2 очередь ул.Северная – ул.Колхозная; 8 очередь ул.Калинина – ул.Пиеттомина) размещена проектно-сметная документация по предмету закупки, в частности, локальный сметный расчет № 6-1-1 содержит определенные по виду, типу, объему работы, в том числе позициями 19-22 предусмотрено устройство барьерных металлических ограждений из стали в соответствии с ГОСТом 26804-86, марки 11ДО-2, что является исчерпывающей информацией для участников закупки.

Выводы Комиссии:

Согласиться с позицией Заказчика. Довод Заявителя не обоснован.

Доводы заявителя:

6. Заказчиком установлены единые требования к участникам закупки (п.17 Информационной карты), где указано в подпункте 1.1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки:

- наличие действующего свидетельства о допуске к видам работ, выданное саморегулируемой организацией на работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.2.1. Автомобильные дороги и объекты инфраструктуры автомобильного транспорта

Однако, п. 23 Информационной карты «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» в нарушение пункта 6 части 4 статьи 63 Федерального закона № 44-ФЗ в исчерпывающем перечне документов не содержит указанного документа (Свидетельство СРО), что является нарушением указанной нормы Федерального закона № 44-ФЗ и противоречием в документации.

Более того, поскольку участник закупки вправе выполнить работы лично, без привлечения субподрядных организаций, то заказчик обязан был конкретизировать отдельные виды работ (согласно Приказа Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624 (ред. от 14.11.2011) «Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 15.04.2010 № 16902) для случая, когда участник закупки будет выполнять работы лично.

Возражения Заказчика:

В соответствии с пунктом 6 части 4 статьи 63 Федерального закона № 44-ФЗ Заказчиком в Информационной карте электронного аукциона установлены требования, предъявляемые к участникам аукциона, и перечень документов, которые должны быть представлены участниками в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ, установлено требование о наличии у участника закупки действующего свидетельства, выданного саморегулируемой организацией на работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Отсутствие в пункте 23 Информационной карты единого требования, установленного для всех участников закупки пунктом 17, не допускает возможности для участника не соответствия требованию о наличии у него разрешительного документа на определенный вид работ при составлении и подаче заявки для участия в электронном аукционе.

Кроме того, в соответствии с пунктом 23 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

Таким образом, Заказчик не вправе был установить требование о выполнении работ подрядчиком лично, без привлечения субподрядных организаций.

Выводы Комиссии:

Согласиться с позицией Заказчика. Довод Заявителя не обоснован.

Доводы заявителя:

7. Приложение № 2 к Техническому заданию «Требования к материалам, изделиям, конструкциям, используемым при выполнении работ» содержит столбец «Минимальное значение показателя и/или максимальное значение показателя». Вместе с тем, некоторые значения, указанные в данном столбце, не позволяют однозначно отнести их либо к минимальным, либо к максимальным значениям

(например, поз. 5, №№ Показателя 2, 9, 10, 11, 12), что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ.

Возражения Заказчика:

В пункте 5 Приложения № 2 к Техническому заданию «Требования к материалам, изделиям, конструкциям, используемым при выполнении работ» изложены требования к материалу: Песок, соответствующий требованиям ГОСТ 8736-93. Предлагаемый дорожный строительный материал, его описание, характеристики, свойства устанавливаются ГОСТом. По результатам электронного аукциона заключается контракт на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог. Строительная деятельность, в том числе капитальный ремонт и реконструкция в Российской Федерации регламентирована СНиПами и ГОСТами.

Вследствие этого Заказчик считает, что требования к материалам изложены корректно и оспариваемые Заявителем требования документации об аукционе не ограничивают количество участников электронного аукциона.

Выводы Комиссии:

Согласиться с позицией Заказчика. Довод Заявителя не обоснован.

Руководствуясь ч. 22 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СтройКонтракт» (г.Екатеринбург) на положения аукционной документации № 0190300007415000073 на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог в п. Тазовский (2 очередь ул. Северная - ул. Колхозная; 8 очередь ул. Калинина - ул. Пиеттомина) частично обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика - Администрации поселка Тазовский нарушения требований статьи 34 Федерального закона о контрактной системе и Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063.
3. Выдать Заказчику Администрации поселка Тазовский предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Ямало-Ненецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ в отношении должностного лица Заказчика, утвердившего документацию по электронному аукциону (закупка № 0190300007415000073).

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закон о контрактной системе, решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Председатель комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 04-01/199-2015

об устранении нарушений законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

13 августа 2015 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>,

на основании решения от 13.08.2015 г. по делу № 04-01/199-2015, руководствуясь п. 2 ч. 22 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Заказчику - Администрации поселка Тазовский принять меры к устранению нарушений Закона о контрактной системе.

В этих целях:

1. Внести изменения в аукционную документацию № 0190300007415000073 на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог в п. Тазовский (2 очередь ул. Северная - ул. Колхозная; 8 очередь ул. Калинина - ул. Пиеттомина), с учетом замечаний Комиссии по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа и требований Закона о контрактной системе, изложенных в решении от 13.08.2015 № 04-01/199-2015.

2. Разместить в сети Интернет изменения в аукционную документацию № 0190300007415000073 на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог в п. Тазовский (2 очередь ул. Северная - ул. Колхозная; 8 очередь ул. Калинина - ул. Пиеттомина).

3. Продлить срок подачи заявок на участие в электронном аукционе № 0190300007415000073 на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог в п. Тазовский (2 очередь ул. Северная - ул. Колхозная; 8 очередь ул. Калинина - ул. Пиеттомина) на срок, установленный ч. 6 ст. 65 Закона о контрактной системе.

Срок исполнения предписания: до 27.08.2015 г.

Документы, подтверждающие исполнение предписания Заказчику представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу в срок до 04.09.2015 г.

Невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии

Члены комиссии