

Решение по результатам рассмотрения жалоб

участников закупки № 04-50/88-2015, № 04-50/100-2015

«3» апреля 2015 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...> ,

в присутствии:

представителя ООО «ВостокДизельСервис» <...> ,

представителей ООО «Дали»: <...>, доверенность от 03.04.2015 № 9/2015, <...> доверенность от 03.04.2015 № 10/2015,

представителей ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Южный Байкал» Федерального дорожного агентства»: <...>, доверенность от 03.04.2015 № 16ю, <...>, доверенность от 03.04.2015 № 17ю,

рассмотрев жалобы ООО «ВостокДизельСервис» (далее, в т.ч.– Заявитель 1) (вх. от 27.03.2015 № 1621) и ООО «Дали» (далее, в т.ч.– Заявитель 2) (вх. от 02.04.2015 № 1737) на действия заказчика – ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Южный Байкал» Федерального дорожного агентства» (далее – Заказчик, Управление) при проведении открытого аукциона в электронной форме на ремонт искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Водопропускные трубы на км 328+699; км 330+633; км 331+134; км 331+288 автомобильной дороги Р-258 "Байкал" Иркутск-Улан-Удэ-Чита, Республика Бурятия. Ремонт искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Водопропускные трубы на км 332+090; км 332+231; км 332+623; км 333+052 автомобильной дороги Р-258 "Байкал" Иркутск-Улан-Удэ-Чита, Республика Бурятия. Ремонт искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Водопропускные трубы на км 333+170; км 333+643; км 334+257; км 334+609 автомобильной дороги Р-258 "Байкал" Иркутск-Улан-Удэ-Чита, Республика Бурятия.» (№ 0302100003015000007) (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 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 – Закон о контрактной системе),

у с т а н о в и л а:

19.02.2015 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было опубликовано извещение о проведении Аукциона № 0302100003015000007. Последние изменения внесены 18.03.2015. Начальная (максимальная) цена контракта – 68 479 040,00 рублей.

ООО «ВостокДизельСервис» не согласно с установленными в документации об аукционе дополнительными требованиями к участникам закупки, а именно, о

представлении следующих документов, подтверждающих соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным Правительством Российской Федерации к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг:

- копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ;
- копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ.

При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (договора), а разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Для подтверждения опыта исполнения контракта требуется представить контракты на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;
- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Заявитель 1 указывает, что такие требования установлены в Постановлении Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление № 99), но при проведении данной закупки Постановление № 99 не может применяться, так как указанный акт не распространяет свое действие на открытые аукционы, а также работы, предусмотренные проектно-сметной документацией, не относятся к работам технически и (или) технологически сложным, инновационным, высокотехнологичным или специализированным.

ООО «ВостокДизельСервис» представило дополнение к ранее направленной

жалобе, в котором указывает, что Заказчиком в документации об аукционе не предусмотрено требование о предоставлении участниками закупки копии свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к видам работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, согласно приказу Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624, включающее следующие виды работ:

33. 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.

Просит провести проверку, выдать предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о контрактной системе.

ООО «Дали» указывает на несоответствие показателя «Топливо дизельное» ГОСТу 305-2013, содержащегося в Приложении № 6 к документации об аукционе «Требования к товарам, используемым для выполнения работ». Согласно ГОСТу 305-2013 плотность должна определяться при температуре плюс 15 гр.С, а не при плюс 20 гр.С. Ранее в документации по данной позиции был указан недействующий ГОСТ 305-82, затем внесены соответствующие изменения на ГОСТ 305-2013. В разъяснениях Заказчик указал, что участник закупки указывает значение плотности топлива дизельного как в соответствии с ГОСТом 305-2013, так и в соответствии с ранее действовавшим ГОСТом.

Заявитель 2 считает, что разъяснение является некорректным и неверное указание показателей топлива дизельного может послужить основанием для отказа в допуске к участию в аукционе.

В дополнении к жалобе обращает внимание о неправомерности указания в проекте контракта права Заказчика производить оплату выполненных работ по контракту за вычетом соответствующего размера убытков, штрафов и неустоек (п. 13.7 проекта), а также права требовать уплаты пени (п. 13.11 проекта). Заявитель 2 полагает, что в соответствии со статьей 34 Закона о контрактной системе у Заказчика имеется обязанность, а не право совершать данные действия.

Просит провести проверку, выдать предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о контрактной системе.

Заказчик представил письменный отзыв на жалобу ООО «ВостокДизельСервис» и пояснил, что в соответствии с пунктом 1 Постановления № 99 установлено, что дополнительные требования согласно Приложению № 1 предъявляются к участникам закупки отдельных видов работ, закупки которых осуществляются, в том числе путем проведения аукционов. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением № 1 к настоящему постановлению.

Согласно пункту 2 Приложения № 1 установлены дополнительные требования к

закупке, предметом которой является выполнение работ строительных, включенных в код 45 (кроме кода 45.12) ОКПД ОК 034-2007, в случае если начальная (максимальная) цена контракта (НМЦК) (цена лота) превышает 10 млн. рублей.

Учитывая, что НМЦК составляет 68 479 040,00 рублей, а предусмотренные закупкой работы, включены в код ОКПД 45.21.21.130, установление дополнительных требований, а также требования по предоставлению документов, соответствует положениям Постановления № 99.

По доводу ООО «ВостокДизельСервис» об отсутствии в документации об аукционе требования о представлении участниками закупки в составе заявки свидетельства СРО, представитель Заказчика пояснил, что предметом закупки является ремонт искусственных сооружений. Приказ Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624 «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» (далее – Приказ № 624) не распространяется на данную закупку.

Просит признать жалобу ООО «ВостокДизельСервис» необоснованной, считает, что в действиях Заказчика отсутствуют нарушения законодательства о контрактной системе.

В отзыве на жалобу ООО «Дали» Заказчиком указано, что положениями документации об аукционе установлены необходимые характеристики, в том числе со ссылками на требования государственных стандартов, что свидетельствует о том, что Управлением надлежащим образом установлены требования к объему работ, подлежащих в рамках заключаемого контракта, что не лишает участника закупки обоснованно сформировать свое предложение и представить конкретные показатели используемого товара «Топливо дизельное».

Указание участниками закупки значений плотности топлива дизельного как в соответствии с ГОСТ 305-2013, так и с ГОСТ 305-82, не является нарушением положений Закона о контрактной системе, поскольку показатели указанного значения, приведенные в ГОСТ 305-82, не противоречат показателям ГОСТ 305-2013, и не может служить основанием для отклонения заявок.

Доводы Заявителя 2 о том, что требования к материалу «Топливо дизельное», указанные в документации, не являются достоверными – фактически ничем не подтверждены, поскольку показатели температуры для определения кинематической вязкости, не противоречат требованиям ГОСТ 305-2013.

Управление поясняет, что данные разъяснения не меняют суть документации, в ней не указаны новые требования к участникам закупки. А лишь разъяснен порядок применения положений уже сформированной документации об аукционе.

По дополнительному доводу ООО «Дали» по поводу права Заказчика производить оплату выполненных работ по контракту за вычетом соответствующего размера убытков, штрафов и неустоек, а также права требовать уплаты пени вместо обязанности, Управление объясняет, что Заказчик принимает соответствующие решения с учетом имеющихся оснований. В случае если такое основание имеется, то Заказчик обязан будет потребовать уплаты пени и оплатить выполненные

работы по контракту за вычетом соответствующего размера убытков, штрафов и неустоек.

Управление считает жалобу ООО «Дали» необоснованной, закупку соответствующей требованиям Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалоб и осуществления внеплановой проверки Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

1) Согласно документации об аукционе вторая часть заявки на участие в Аукционе должна содержать, в том числе документы, подтверждающие соответствие участника закупки дополнительным требованиям, установленным Правительством Российской Федерации к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг:

- копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ;

- копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ.

При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (договора), а разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Для подтверждения опыта исполнения контракта требуется представить контракты на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#) (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов.

Частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе предусмотрено, что Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам

закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, [ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ](#), в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Во исполнение указанной нормы принято Постановление № 99, в котором установлено, что к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предъявляются дополнительные требования согласно [приложению N 1](#). Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными [приложением N 1](#) к настоящему постановлению.

Пунктом 2 приложения № 1 к Постановлению № 99 предусмотрены работы, являющиеся предметом закупки.

Следовательно, Постановление № 99 распространяет свое действие, в том числе и на открытые аукционы, а также установление Заказчиком дополнительных требований предусмотрено указанным постановлением и является законным.

2) Довод ООО «ВостокДизельСервис» об отсутствии в документации об аукционе требования о представлении участниками закупки в составе заявки свидетельства СРО, является несостоятельным. Приказ № 624 утверждает перечень 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.

Следовательно, Приказ № 624 не применим при проведении данного Аукциона, так как предметом закупки является **ремонт** искусственных сооружений.

3) Пунктом 13.7 проекта государственного контракта предусмотрено, что уплата неустойки и (или) пени и (или) штрафа за нарушение обязательств по контракту производится подрядчиком не позднее десяти дней со дня получения уведомления, требования или претензии заказчика. Заказчик вправе производить оплату выполненных работ по контракту за вычетом соответствующего размера убытков, штрафов и неустоек.

В пункте 13.11 проекта контракта установлено, что подрядчик обязан уплатить неустойки и (или) пени и (или) штраф по требованию заказчика в следующих случаях:

- при задержке начала производства работ – штраф в размере 1% цены контракта в виде фиксированной суммы. В случае просрочки исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, включая сроки выполнения работ, заказчик вправе потребовать уплаты пени.

Комиссия Бурятского УФАС России соглашается с позицией Заказчика по доводу Заявителя о неправомерности установления в проекте контракта права Заказчика производить оплату выполненных работ по контракту за вычетом соответствующего размера убытков, штрафов и неустоек, а также права требовать уплаты пени вместо обязанности.

Кроме того, пунктами 13.10, 13.11 проекта контракта предусмотрено, что подрядчик освобождается от уплаты неустойки и (или) пени и (или) штрафа, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

Таким образом, проанализировав проект контракта можно сделать вывод о том, что в случае, если будут правовые основания для направления поставщику требования об уплате неустоек, штрафов, пеней и если подрядчик не докажет, что допущенное нарушение условий контракта произошло не по его вине, то Заказчик направит поставщику соответствующее требование об уплате неустоек, штрафов, пеней.

4) Приложением № 6 к документации об аукционе установлены требования к товарам, используемым для выполнения работ. В позиции № 12 «Топливо дизельное» указано, что топливо должно соответствовать требованиям ГОСТ 305-2013.

Данным ГОСТом предусмотрена плотность при 15гр.С: марки Л – не более 863,4кг/м³, марки Е – не более 863,4кг/м³, марки З – не более 843,4 кг/м³, марки А – не более 833,5 кг/м³. Зольность – не более 0,01 %.

Вместе с тем, Заказчиком в приложении №6 по топливу дизельному указана плотность при плюс 20 гр.С - более 863,4 кг/м³ и зольность не более 0,1%.

Следовательно, показатели по топливу дизельному, содержащиеся в документации об аукционе, не соответствуют показателям ГОСТа 305-2013.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не

являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование

Таким образом, Заказчиком нарушен пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «ВостокДизельСервис» необоснованной.
2. Признать жалобу ООО «Дали» обоснованной в части несоответствия показателей по позиции № 12 «Топливо дизельное», содержащихся в документации об аукционе ГОСТу 305-2013.
3. Признать Заказчика нарушившим пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.
4. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения законодательства о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Предписание 04-50/88-2015, № 04-50/100-2015 об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе

«3» апреля 2015 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>,

на основании своего решения от 03.04.2015 по результатам рассмотрения жалоб 04-50/88-2015, № 04-50/100-2015 ООО «ВостокДизельСервис» и ООО «Дали» на действия заказчика – ФКУ «Управление федеральных автомобильных дорог «Южный Байкал» Федерального дорожного агентства» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на ремонт искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Водопропускные трубы на км 328+699; км 330+633; км 331+134; км 331+288 автомобильной дороги Р-258 "Байкал" Иркутск-Улан-Удэ-Чита, Республика Бурятия. Ремонт искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Водопропускные трубы на км 332+090; км 332+231; км 332+623; км 333+052 автомобильной дороги Р-258 "Байкал" Иркутск-Улан-Удэ-Чита, Республика Бурятия.

Ремонт искусственных сооружений на действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Водопропускные трубы на км 333+170; км 333+643; км 334+257; км 334+609 автомобильной дороги Р-258 "Байкал Иркутск-Улан-Удэ-Чита, Республика Бурятия.» (№ 0302100003015000007) (далее – Аукцион), в соответствии с частями 22, 23 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 – Закон о контрактной системе),

предписывает:

1. Заказчику **в срок не позднее 09.04.2015** устранить выявленное нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, а именно:

- внести изменения в документацию об Аукционе (приложение № 6 к документации об аукционе «Требования к товарам, используемым для выполнения работ») в соответствии с законодательством о контрактной системе;

- вернуть поданные заявки на участие в Аукционе;

- продлить срок подачи заявок в соответствии с законодательством о контрактной системе.

2. Заказчику **в срок не позднее 10.04.2015** уведомить Бурятское УФАС России об исполнении настоящего предписания с приложением документального подтверждения исполнения пункта 1 предписания.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Неисполнение в установленный срок предписания влечёт в соответствии с частью 7 статьи 19.5 КоАП РФ наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей, на юридических лиц – в размере пятисот тысяч рублей.