

РЕШЕНИЕ

по делу №049/06/64-24/2019

05.06.2019

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе <...> при участии представителя уполномоченного органа – <...>, представителя заказчика – <...>, без участия представителя заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Контракт» на положения аукционной документации заказчика, уполномоченного органа при проведении электронного аукциона «Текущий ремонт дороги на участке: заезд в поселок Уптар от конечной остановки на территории муниципального образования «Город Магадан» в 2019 году» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на то, что заказчик составил Аукционную документацию с нарушением требований Закона о контрактной системе в части неправомерного указания требований к первым частям заявок участников, отсутствия минимальных и максимальных показателей к характеристикам товаров, неправомерного описания объекта закупки, незаконного увеличения сроков исполнения обязательств, а также указал в извещении неверный срок окончания предоставления разъяснений документации.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации,

комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 15.05.2019 уполномоченным органом – мэрией города Магадана в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Текущий ремонт дороги на участке: заезд в поселок Уптар от конечной остановки на территории муниципального образования «Город Магадан» в 2019 году» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта **7 212 050,00** рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 31.05.2019 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 03.06.2019; дата проведения аукциона – 06.06.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 03.06.2019 №0347300000519000168-1, в связи с отсутствием заявок на участие в электронном аукционе на основании ч.16 ст.66 Закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся.

2. Согласно доводу жалобы, заказчик указал в извещении неверный срок окончания предоставления разъяснений документации. По мнению заявителя, в извещении установлена дата и время окончания предоставления разъяснений – 27.05.2019 16:00, при этом дата и время окончания подачи заявок 31.05.2019 09:00.

В соответствии с п.11 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию, в том числе, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе

Согласно части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе, в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что извещение о проведении электронного аукциона, сформированное уполномоченным органом в электронном виде на официальном сайте Единой информационной системы <http://zakupki.gov.ru>, не содержит дату и время окончания предоставления разъяснений.

На заседании Комиссии, представитель уполномоченного органа пояснил, что технический функционал электронной площадки не предусматривает указание в извещении даты и времени окончания предоставления разъяснений.

При этом, на заседании Комиссии установлено, что в п.8 Информационной карты указана дата начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений - с момента размещения извещения об электронном аукционе в ЕИС **по 27 мая 2019 г. (включительно)**.

В извещении, а также п.5 Информационной карты установлен срок окончания подачи заявок **до 31.05.2019 09:00**.

Таким образом, установленная заказчиком дата окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений, не превышает 3 дней до даты окончания подачи заявок, что соответствует требованиям части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

Довод заявителя об установлении заказчиком в извещении даты и времени окончания предоставления разъяснений – 27.05.2019 16:00 подтверждения не нашел. В действиях заказчика нарушение законодательства о контрактной системе отсутствуют.

3. По мнению заявителя, заказчик неправоммерно указал требование о предоставлении в первой части заявки только согласия.

Согласно ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 31.12.2017 №504-ФЗ) первая часть заявки на

участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В п.4.2 Инструкции участникам аукциона установлено, что заявка на участие в электронном аукционе состоит из двух частей.

Согласно п. 4.2.1 Инструкции участникам аукциона первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

- **согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы** на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

Заявитель полагает, что, так как предметом осуществляемой закупки является выполнение работ с использованием товара, то заказчику надлежало сформировать содержание первой части заявки на участие в аукционе в соответствии с пп.а) п.3 ч.3 ст. 66 Закона о контрактной системе, а именно:

- согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе

согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Действующая редакция (от 31.12.2017 №504-ФЗ) ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе не содержит пункта 3, на который ссылается заявитель.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что требования к содержанию первых частей заявок установлены заказчиком в соответствии с действующим законодательством. Заказчиком предусмотрено представление согласия участников на поставке товара, выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией. Установление данного требования не противоречит положениям законодательства о контрактной системе. Следовательно, в действиях заказчика отсутствует нарушение при установлении требований к первым частям заявок. Довод заявителя признан необоснованным.

4 . По мнению заявителя, в документации об аукционе отсутствуют минимальные и максимальные значения, что исключает использование товаров и материалов эквивалентных или лучше по своим характеристикам.

Согласно ч. 2 ст.33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Как было указано ранее, п.4.2.1 Инструкции участникам аукциона устанавливает, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

- согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что заказчиком не предусмотрено предоставление конкретных показателей в составе первой части заявки, в связи с чем, минимальные и максимальные показатели не установлены в техническом задании.

Кроме того, в Проектной и Рабочей документации, в том числе Локальных сметных расчетах, Ведомостях объемов работ установлены необходимые требования к работам и материалам. Таким образом, участники закупки должны согласиться с требованиями, установленными аукционной документацией.

Комиссия приходит к выводу, что в действиях заказчика отсутствует нарушение законодательства о контрактной системе. Довод заявителя не нашел своего подтверждения.

5. По мнению заявителя, описание объекта закупки не соответствует принципу объективности и создает препятствия для участников закупки в процессе формирования заявок на участие в аукционе.

В соответствии с п.1 ч. 1 ст. 33 Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В Части 3 аукционной документации «Техническое задание» установлено:

№ п/п	Код закупки по ОКПД 2 ОК 034-2014 (КПЕС 2008)	Функциональные, технические и качественные характеристики материалов, эксплуатационные характеристики объекта закупки	Ед. изм.	Кол-во	Начальная максимальная цена контракта, руб.
1	2	3	4	5	
1	42.11.10.129 (Дороги автомобильные, в том числе улично-дорожная сеть, и прочие автомобильные и пешеходные дороги)	Текущий ремонт дороги на участке: заезд в поселок Уптар от конечной остановки на территории муниципального образования «Город Магадан» в 2019 году, согласно ведомости объемов работ (Приложение 1), являющейся неотъемлемой частью Контракта и проектно-сметной документации шифр № 19-025-ГП, СМ	усл.ед.*	1	7212050,00

* 1 усл.ед. соответствует протяженности 0,16 км

Сметная документация № 19-025-ГП, СМ. Положительное заключение «Управления государственной экспертизы» от 08.04.2019г № 6-2-1-0040-19 (приложено отдельным файлом в электронном формате).

Поскольку редактирование утвержденной в установленном порядке Проектной и Рабочей документаций может являться нарушением авторских прав, в случае наличия товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места

происхождения товара, наименование производителя в прилагаемой к документации об электронном аукционе Проектной и Рабочей документаций, в т.ч. Локальных сметных расчетах, Ведомостях объемов работ и учитывая требования ст. 33 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ, считать такие указания не относящимися к документации об электронном аукционе.

В Проектной и Рабочей документации, в том числе Локальных сметных расчетах, Ведомостях объемов работ установлены необходимые требования к работам и материалам.

На заседании Комиссии установлено, что в Ведомости объемов работ указано: Разработка грунта в карьере с погрузкой на автомобили-самосвалы экскаваторами с ковшом вместимостью 0,65 (0,5-1) м³; Разработка грунта с перемещением до 10 м бульдозерами мощностью 79 кВт (108 л.с.); Уплотнение грунта прицепными кулачковыми катками 8 т.

Как пояснил представитель уполномоченного органа, в Техническом задании присутствует сноска о том, что Проектная и Рабочая документация, в т.ч. Локальные сметные расчеты, Ведомости объемов работ не являются частью документации об электронном аукционе, в связи с чем, к данным документам требования об отсутствии наименования места происхождения товара, наименование производителя, товарных знаков и т.д. не распространяется.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что аукционная документация, техническое задание не содержат требований к характеристикам товара, ограничивающих количество участников закупки. В связи с тем, что Ведомость объемов работ и иные вышеперечисленные документы не являются частью аукционной документации, в действиях заказчика отсутствует нарушение законодательства о контрактной системе. Довод заявителя признан необоснованным.

6. Согласно доводу жалобы, заказчиком неправомерно установлены основания изменения сроков поставки товара.

На основании ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара;

2) если цена заключенного для обеспечения федеральных нужд на срок не менее чем три года контракта составляет либо превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения Правительства Российской Федерации;

3) если цена заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации на срок не менее чем три года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации;

4) если цена заключенного для обеспечения муниципальных нужд на срок не менее одного года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта

обстоятельствам без изменения его условий невозможно, указанные условия могут быть изменены на основании решения местной администрации;

5) изменение в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги;

6) в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом;

7) в случае заключения контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации цена контракта может быть изменена при увеличении или уменьшении по медицинским показаниям перечня услуг, связанных с лечением гражданина Российской Федерации, если данная возможность была предусмотрена контрактом с иностранной организацией.

В соответствии со ст. 401 Гражданского кодекса РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Согласно ч. 3 ст. 401 Гражданского кодекса РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В соответствии с п. 11.1 проекта контракта при невыполнении или частичном невыполнении любой из Сторон обязательств по Контракту вследствие наступления обстоятельств непреодолимой силы: пожара, наводнения, землетрясения и других стихийных бедствий, войны, военных

операций, запретительных актов органов законодательной власти, а также других обстоятельств, которые в соответствии с действующим законодательством могут быть отнесены к обстоятельствам непреодолимой силы, если они непосредственно повлияли на сроки исполнения Сторонами своих обязательств, срок исполнения Контракта отодвигается соразмерно времени, в течение которого будут действовать эти обстоятельства, но не более чем на 1 (один) месяц.

На заседании Комиссии представитель уполномоченного органа пояснил, что п.11.1 проекта контракта предусматривает порядок действия заказчика и подрядчика при возникновении обстоятельств непреодолимой силы. Ввиду того, что Законом о контрактной системе такой порядок не определен, при возникновении указанных обстоятельств стороны действуют в соответствии с Гражданским кодексом РФ. Кроме того, в данном пункте проекта контракта определен срок не более 1 месяца, что является сроком приостановления действия контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России, принимая во внимание пояснения представителя уполномоченного органа, приходит к выводу об отсутствии в действиях заказчика нарушения ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, признании рассматриваемого довода жалобы необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Контракт» на положения аукционной документации заказчика, уполномоченного органа при проведении электронного аукциона «Текущий ремонт дороги на участке: заезд в поселок Уптар от конечной остановки на территории муниципального образования «Город Магадан» в 2019 году» (реестровый номер <...>) необоснованной.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.