

РЕШЕНИЕ
по делу № 08/0018-18 о нарушении
законодательства об осуществлении закупок

Г.

Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 22 января 2018 года.

Решение изготовлено в полном объеме 25 января 2018 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление) в составе:

«.....»

в присутствии представителя Государственного казенного учреждения «Капитальное строительство»: «.....»

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – Заявитель) на действия Государственного казенного учреждения «Капитальное строительство» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство берегозащитных дамб на р. Черной, г. Севастополь», извещение № 0874200000117000134 (далее – Аукцион), заслушав пояснения представителя Заказчика, рассмотрев представленные сторонами материалы, в соответствии со статьями 99, 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), руководствуясь Приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года № 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Аукциона, протоколы заседаний закупочной комиссии размещены на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> в единой информационной системе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее - ЕИС).

Изучением информации, размещенной в ЕИС (извещение № 0874200000117000134) Комиссией установлено, что объектом закупки является выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство берегозащитных дамб на р. Черной, г. Севастополь».

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заявитель указывает на отсутствие в извещении требований к участникам

закупки опыта выполнения соответствующих строительных работ;

2. Заявитель ограничен в возможности подготовить заявку, так как Заказчиком, в техническом задании, установлены требования к значениям показателей товаров, которые возможно получить только путем проведения испытаний;
3. Установление пункта 5.5 проекта контракта, согласно которого исполнитель должен согласовать с заказчиком в письменном виде заключение договора подряда с субподрядчиком, незаконно.

Пояснения представителя Заказчика в ходе рассмотрения настоящей жалобы и представленные сторонами документы подтверждают следующие обстоятельства.

1. В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63, части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона, в аукционной документации должны быть указаны требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, части 1.1, части 2, части 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе, в том числе к соответствию требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказания услуги, являющихся объектом закупки.

Комиссией Управления установлено, что Заказчик в извещении не установил требования к участникам в соответствии с пунктом 1 части 1, части 1.1, части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе, а также перечень подтверждающих документов, которые должны быть представлены участниками аукциона.

Представитель Заказчика в заседании пояснил, что указанные требования и перечень документов им в извещении действительно не установлены, что является технической ошибкой, и, по его мнению, не влияет на результаты проведения Аукциона.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу, что действия Заказчика нарушают пункт 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, то есть довод Заявителя обоснован.

2. Комиссией Управления установлено, что согласно технического задания, Заказчиком, среди прочего, установлены следующие требования к материалам, используемым при выполнении работ: «...

9.	Щебень тип 1. Позиция учтена в соответствии с пунктом 86 ресурсной ведомости 02-01-01. Установлены следующие характеристики товара.	Номинальный размер зерен основной фракции — от 5 - до 10 мм. Полный остаток на контрольном сите с диаметром отверстий равным полусумме наименьшего и наибольшего номинального размера зерен — не менее 30 - не более 60 % по массе. Содержание пылевидных и глинистых частиц — не более 1 % по массе. Содержание зерен слабых пород — не более 5 % по массе. Содержание глины в комках — не более 0,25 % по массе. Марка по дробимости щебня — 1000. Полный остаток на контрольном сите с диаметром отверстий равным наименьшему номинальному размеру
----	---	---

		зерен — не менее 90 - не более 100 % по массе.
11.	<p>Песок. Позиция учтена в соответствии с пунктом 88 ресурсной ведомости 02-01-01. Установлены следующие характеристики товара.</p>	<p>Истинная плотность зерен — не менее 2 - не более 2,8 г/см³. Содержание глины в комках — не более 0,5 % по массе. Содержание зерен с крупностью свыше 5 мм — не более 15 % по массе. Содержание зерен с крупностью менее 0,16 мм — не более 15 % по массе. Содержание пылевидных и глинистых частиц — не более 3 % по массе. Класс песка — II. Содержание зерен с крупностью свыше 10 мм — не более 5 % по массе.</p>
12.	<p>Смесь строительная. Позиция учтена в соответствии с пунктом 89 ресурсной ведомости 02-01-01, пунктом 109 ресурсной ведомости 02-01-01. Установлены следующие характеристики товара.</p>	<p>Наибольший размер зерен смеси — 80 мм. Полный остаток на сите с размером отверстий 0,16 мм — не менее 91 - не более 97 % по массе. Полный остаток на сите с размером отверстий 0,63 мм — не менее 80 - не более 95 % по массе. Полный остаток на сите с размером отверстий 2,5 мм — не менее 60 - не более 85 % по массе. Марка по водостойкости — В1. Полный остаток на сите с размером отверстий 10 мм — не менее 40 - не более 70 % по массе. Полный остаток на сите с размером отверстий 5 мм — не менее 50 - не более 80 % по массе. Полный остаток на сите с размером отверстий 20 мм — не менее 28 - не более 55 % по массе. Марка по пластичности — ПЛ1. Полный остаток на сите с размером отверстий 0,05 мм — не менее 95 - не более 100 % по массе.</p>

...»

Согласно требованиям пункта 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости);

2) использование 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.

В тоже время, Комиссия Управления допускает, что Заказчиком в некоторых случаях, возможно, установлены химические и физические показатели свойств товаров, которые можно определить только лабораторным путем, что может являться нарушением определенных норм Закона о контрактной системе, однако Заявитель каких – либо сведений (документов и материалов) которые бы свидетельствовали о том, что он не в состоянии составить заявку из – за установления таких показателей в заседание Комиссии Управления не представил, явку представителей не обеспечил.

В связи с вышеизложенным Комиссия Управления приходит к выводу о том, что в данном конкретном случае действия Заказчика не привели к ограничению прав Заявителя (иных лиц) и соответственно требования Закона о контрактной системе нарушены не были.

К такому выводу Комиссии Управления приходит, изучив результаты проведения Аукциона, согласно которых на участие в нем было подано 7 заявок, то есть довод Заявителя о невозможности составления заявки на участие в Аукционе не подтвержден фактическими обстоятельствами дела.

3. Заявитель утверждает, что установление в проекте контракта пункта 5.5 по которому необходимо согласовать с Заказчиком в письменном виде заключение договора подряда с субподрядчиком, незаконно.

Комиссией Управления установлено, что согласно части 23 статьи 34 Закона о контрактной системе, в контракте должна быть указана обязанность подрядчика предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с подрядчиком, цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта.

Кроме того, статья 706 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает право исполнителя привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков), в случае если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично.

Заказчик в силу требований частей 1 и 6 статьи 31 Закона о контрактной системе устанавливает только определенный перечень единых требований к участникам закупки, который не является расширенным. Заказчику запрещено устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Так как среди единых требований к участникам требования об обязательном согласовании будущих субподрядчиков отсутствует Комиссия Управления приходит к выводу о том, что требование установленное пунктом 5.5 проекта контракта установлено не в соответствии нормами Гражданского кодекса и Закона о контрактной системе, то есть довод заявителя нашел свое подтверждение.

Безусловно, договор подряда направлен на получение результата работ и Заказчик имеет право уменьшить для себя риски некачественного исполнения работ по договору подряда, но, по мнению Комиссии Управления не путем установления условия о привлечении субподрядчика по предварительному согласованию его

кандидатуры, а путем установления, например, санкций и штрафов за не уведомление о таких субподрядчиках. Кроме того, в соответствии с частями 2 и 3 статьи 706 ГК РФ подрядчик, который привлек к исполнению договора подряда субподрядчика в нарушение положений договора, несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора, а также за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя и нарушении Заказчиком запрета установленного частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия Управления,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» на действия Государственного казенного учреждения «Капитальное строительство» при проведении электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство берегозащитных дамб на р. Черной, г. Севастополь», извещение № 0874200000117000134, обоснованной в части.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение части 6 статьи 31 и пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.
3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать в связи с тем, что Аукцион признан несостоявшимся по причине несоответствия требованиям документации заявок всех участников.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для привлечения должностных лиц Заказчика к административной ответственности в соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона 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.

Дела об обжаловании решения контрольного органа в сфере закупок подведомственны арбитражному суду.

В рамках досудебного (внесудебного) обжалования могут быть обжалованы действия (бездействие) контрольного органа, его должностных лиц и решений, принятых (осуществляемых) ими в ходе исполнения контрольных функций в ФАС России, в порядке, предусмотренном Административным регламентом 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года N 727/14.