

Решение
по делу №06/2143-17
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

27.06.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителя интересов Заказчика Н. С. Федуловой (по доверенности),

представители Заявителя, Уполномоченного органа на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя от 21.06.2017 (вх. №2260/09 от 21.06.2017) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту «Реконструкция дошкольного образовательного учреждения Детский сад «Солнышко» города Армянск Республики Крым по ул. Школьная д.7- А на 110 мест» (номер извещения 0175200000417000124) (далее – Аукцион), в соответствии со статьей 106 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), 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 Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

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

1. Заказчиком установлено требование о предоставлении в первой части заявки на участие в Аукционе показателей товаров (материалов), указанных в сметной документации.
2. Заказчиком установлено в проекте контракта не предусмотренные виды неустойки.
3. Заказчиком установлено в проекте контракта не предусмотренные условия продления срока действия контракта.

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 22.06.2017 №06/6337, направленное Заявителю, Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

На заседании Комиссии представитель Заказчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение о проведении закупки размещено на официальном сайте — 24.04.2017, изменения – 02.06.2017;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта – 53 805 130,00 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 22.06.2017 08:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 29.06.2017, дата проведения Аукциона: 03.07.2017.

1. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком установлено требование о предоставлении в первой части заявки на участие в Аукционе показателей товаров (материалов), указанных в сметной документации.

В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду

с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, в том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкции по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе документов и информации, не допускается.

Пунктом 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать следующую информацию:

- согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, 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 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, 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;

- согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и 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.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- 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 (пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе);

- 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. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии (пункт 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

В силу части 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

Частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации определено, что лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии с проектной и сметной документацией.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемой работы установленным заказчиком требованиям.

Описание объекта закупки содержится в разделе IV документации об Аукционе в котором указаны наименования работ, список товаров (материалов), используемых при выполнении работ их функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики, единицы измерения и количество (объем работ, количество товара): «....

IV. ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ (ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ)

на выполнение работ по объекту «**Реконструкция дошкольного образовательного учреждения Детский сад «Солнышко» города Армянск Республики Крым по ул. Школьная д.7-А на 110 мест**»

...

Приложение №1 к техническому заданию

Перечень материалов и оборудования

1	Гвозди проволочные оцинкованные для асбестоцементной кровли.
2	Гвозди строительные с плоской головкой.
3	Гвозди толевые круглые.
4	Канаты пеньковые пропитанные.
5	Краска для наружных работ защитная, марки МА-015.
6	Мастика битумная кровельная горячая.
7	Проволока канатная оцинкованная.
8	Проволока горячекатаная в мотках
9	Проволока светлая диаметром 1,1 мм
10	Рубероид кровельный с пылевидной посыпкой.
11	Швеллер.
12	Прокат тонколистовой
13	Портландцемент общестроительного назначения бездобавочный
14	Шурупы с полукруглой головкой
15	Шурупы с полукруглой головкой
16	Сталь листовая оцинкованная толщиной листа 0,7 мм.
17	Дюбели распорные полиэтиленовые:
18	Дюбели распорные полиэтиленовые
19	Дюбели распорные полиэтиленовые
20	Листы гипсокартонные
21	Дюбель с шурупом.
22	Плинтусы пластиковые для полов и аксессуары.
23	Аксессуары для пластикового плинтуса
24	Бруски обрезные хвойных пород
25	Бруски обрезные хвойных пород
26	Бруски обрезные хвойных пород
27	Бруски обрезные хвойных пород

27	Бруски обрезные хвойных пород
28	Бруски обрезные хвойных пород
29	Доски обрезные хвойных пород
30	Доски обрезные хвойных пород
31	Доски обрезные хвойных пород
32	Доски обрезные хвойных пород
33	Бетон тяжелый
34	Бетон тяжелый
35	Бетон тяжелый
36	Раствор готовый кладочный цементный.
37	Раствор готовый кладочный цементный.
38	Раствор готовый кладочный цементный.
39	Раствор готовый кладочный цементный.
40	Раствор готовый кладочный цементный.
41	Раствор готовый кладочный цементно-известковый.
42	Песок природный для строительных работ.
43	Канат
44	Горячекатаная арматурная сталь
45	Кирпич керамический одинарный
46	Унитаз
47	Трубы полиэтиленовые
48	Трубы полиэтиленовые
49	Камни бортовые
50	Фланец стальной
51	Перемычки гибкие
52	Водоотлив оконный
53	Грунтовка
54	Эмаль
55	Плитки керамические для полов
56	Прокладки из паронита ПМБ
57	Металлический профиль направляющий ПН
58	Металлический профиль стоечный ПС
59	Известь
60	Лесоматериалы круглые

...» (цитаты)

При этом в разделе II.III документации об Аукционе Заказчиком установлены следующие требования к составу первых частей заявок участников: «...

II.III. ТРЕБОВАНИЯ К СОДЕРЖАНИЮ И СОСТАВУ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЭЛЕКТРОННОМ АУКЦИОНЕ

№ пункта	Наименование	Информация
1.	Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать	согласие , а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным в разделе IV «ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ (ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ)» настоящей документации, и 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.)
2. пункта	Второй пункт содержит информацию о наличии информации, необходимой для участия в электронном аукционе. Информация должна содержать следующие документы и информацию:

...» (цитаты).

Исходя из требований, установленных Заказчиком к составу первых частей заявок участников, участникам необходимо включить в состав первых частей заявок участников, поданных ими на участие в Аукционе, исключительно показатели товаров (материалов), соответствующие значениям, установленным в разделе IV «ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ (ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ».

Комиссия, изучив техническое задание документации об Аукционе, не установила в техническом задании документации об Аукционе описание товаров, используемых при выполнении работ, соответствующие значениям, установленные Заказчиком в сметной документации согласно требованиям Закона о контрактной системе.

Отсутствие в техническом задании документации о закупке функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик товаров (материалов), используемых при выполнении работ, требований к результатам работ, указанных Заказчиком в сметной документации, в полном объеме приводит к невозможности формирования участником закупки заявки на участие в Аукционе.

Указанные действия Заказчика нарушают требования частей 1, 2 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, данный довод Заявителя нашел свое подтверждение.

2. По мнению Заявителя, Заказчик установил в проекте контракта не предусмотренные виды неустойки.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 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.

При этом частями 5, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

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, начисляемого за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1063.

В проекте контракта Заказчиком установлено: «...

12. Ответственность Сторон

...

12.11. Заказчик вправе при нарушении обязательств по настоящему контракту потребовать от Подрядчика уплаты неустойки (пени) в случае:

нарушения срока ввода объекта в эксплуатацию - в размере 0,5 процента стоимости контракта, но не более 2000 тыс. рублей за каждый день просрочки;

нарушения иных сроков строительства объекта (реализации мероприятия) - в размере от 0,1 процента до 0,3 процента стоимости контракта, но не более 300 тыс. рублей за каждый день просрочки...» (цитата).

Вместе с тем, постановлением Правительства Российской Федерации от 11.08.2014 №790 «Об утверждении федеральной целевой программы «Социально-экономическое развитие Республики Крым и г. Севастополя до 2020 года» определено, что государственные контракты, заключаемые в установленном порядке с исполнителями мероприятий Программы, должны содержать условия об ответственности исполнителя мероприятий Программы за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств, в том числе право требования от исполнителя мероприятий Программы уплаты неустойки (пени) в случае:

нарушения срока получения положительного заключения государственной экспертизы на проектную документацию и результаты инженерных изысканий по объекту - в размере 0,5 процента стоимости контракта, но не более 500 тыс. рублей за каждый день просрочки;

нарушения срока ввода объекта в эксплуатацию - в размере 0,5 процента стоимости контракта, но не более 2000 тыс. рублей за каждый день просрочки;

нарушения иных сроков строительства объекта (реализации мероприятия) - в размере от 0,1 процента до 0,3 процента стоимости контракта, но не более 300 тыс. рублей за каждый день просрочки.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводам жалобы Заказчиком установлено в проект контракта не предусмотренные условия продления срока действия контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации. При этом согласно требованиям части 6 статьи 65, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе по истечении срока для внесения изменений в документацию об электронном аукционе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе, цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что 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, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В проекте контракта Заказчиком установлено: «...

15. Обстоятельства непреодолимой силы

...

15.4. Срок действия настоящего контракта продлевается на период существования обстоятельств непреодолимой силы и устранения их последствий, а также в случае, оговоренном в пункте 3.9. настоящего контракта...» (цитата).

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

4. В ходе рассмотрения материалов данного дела Комиссией установлено, что по итогам рассмотрения жалобы ООО «Полигон» (дело №06/1827-17) на действия Заказчика при проведении Аукциона решением от 13.06.2017 по делу №06/1827-17 Комиссия признала Заказчика нарушившим требования частей 1, 2 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Заказчику выдано предписание от 13.06.2017 по делу №06/1827-17 об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, в части не учитывать требований к товарам (материалам), используемым при выполнении работ, указанных в сметной документации с учетом решения от 13.06.2017 по делу №06/1827-17.

Решением от 13.06.2017 по делу №06/1827-17 материалы дела №06/1827-17 переданы соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.

2. Признать Заказчика нарушившим требования частей 1, 2 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

3. Заказчику, Единой комиссии Уполномоченного органа предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать, т.к. по установленным нарушениям выдано предписание по делу №06/1827-17.

4. Материалы по делу №06/2143-17 соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать, в виду передачи материалов дела №06/1827-17.

5. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 22.06.2017 №06/6337.

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