

РЕШЕНИЕ

по делу №В-03/17 о результатах внеплановой проверки
соблюдения законодательства о закупках
30.05.2017 г.Майкоп

Резолютивная часть оглашена 26.05.2017

Решение в полном объеме изготовлено 30.05.2017

На основании частей 3 и 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), и приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Адыгейское УФАС России) от 24.05.2017 №14, инспекция Адыгейского УФАС России по осуществлению внеплановых проверок (далее – Инспекция УФАС) в составе: <...>, в присутствии представителей Заказчика (Уполномоченного органа) – Администрации МО «Кошехабльский район» (далее – Заказчик, Уполномоченный орган) <...>, <...>, проведя внеплановую документарную проверку документов электронного аукциона №0176300004717000050 на право выполнения работ строительных по объекту: «Водоснабжение хутора Красный Фарс Кошехабльского района» (далее – Аукцион), на предмет наличия нарушений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках) УСТАНОВИЛА:

Основанием для проведения внеплановой проверки послужила поступившая 19.05.2017 в Адыгейское УФАС России жалоба ИП <...> на положения Аукционной документации.

24.05.2017 ИП <...> в адрес Адыгейского УФАС направлен отзыв жалобы (вх. №1350 от 24.05.2017 года).

В результате проведения внеплановой проверки Аукциона Инспекция УФАС установила, что Уполномоченным органом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) 01.05.2017 года размещены извещение и документация Аукциона. При этом, на основании решения Заказчика от 03.05.2017 года в извещение о проведении закупки и документации Аукциона внесены изменения.

В соответствии с извещением и документацией о закупке объектом закупки является строительные работы по объекту: «Водоснабжение хутора Красный Фарс Кошехабльского района».

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 487 430 рублей 00 копеек. Источник финансирования – Федеральный, республиканский и местный бюджет.

Идентификационный код закупки – 1730103007791010100100160214221414.

Аукционная документация с внесенными изменениями утверждена <...> - 03.05.2017 года.

В ходе внеплановой документарной проверки установлено.

1. На основании пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о закупках при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о закупках в извещении о проведении электронного аукциона указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть

представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 и частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о закупках. Частью 3 статьи 64 Закона о закупках установлено, что документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о закупках.

Инспекцией УФАС установлено, что в подпункте 2.2 пункта 25 раздела 2 Информационной карты документации Аукциона Заказчиком указано следующее: «Документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованию установленному п.1.1. ч. 22 Настоящего Раздела 2 «Информационная карта электронного аукциона», или копии этих документов (в соответствии с п.1 ч.1 ст. 31 Федерального закона 44-ФЗ): Участник размещения заказ должен иметь «Свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией», в соответствии со статьей 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004г. № 190-ФЗ и приказом Министерства регионального развития РФ от 30 декабря 2009 года №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» включающие в себя: 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.7. Объекты водоснабжения и канализации».

В извещении о проведении закупки Уполномоченным органом в строке «Требования к участникам закупки» установлены единые требования к участникам в соответствии с пунктами 1, 3 - 5, 7, 7.1., и 9, 10 части 1 и частью 1.1 статьи 31 Закона о закупках.

Однако, в ходе проведения внеплановой проверки Инспекцией УФАС установлено, что в нарушение пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о закупках в извещении о проведении Аукциона не указан исчерпывающий перечень документов, который должен быть представлен участниками закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о закупках.

2. Информация о возможности отказаться от исполнения контракта в одностороннем порядке предусмотрены положениями частей 8 - 26 статьи 95 Закона о закупках.

Согласно части 20 статьи 95 Закона о закупках решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия такого решения, направляется заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику. Выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного

уведомления.

Заказчиком в подпункте 6.2.15 пункта 6 раздела 1 Общей части документации Аукциона указано: «Решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение 1 (одного) рабочего дня, следующего за датой принятия такого решения, направляется заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику.

Выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований настоящего подпункта считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления».

Таким образом, Инспекцией УФАС установлено, что в нарушение части 20 статьи 95 Закона о закупках положение изложенное Заказчиком в подпункте 6.2.15 пункта 6 раздела 1 Общей части документации Аукциона не соответствует действующей редакции Закона о закупках (изменения внесены Федеральным законом от 04.06.2014 №140-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в части 20 статьи 95 Закона о закупках слова «в течение одного рабочего дня, следующего за датой» заменены словами «не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты»).

3. Инспекцией УФАС установлено, что в пункте 19 Информационной карты «Место и сроки поставки товара (оказания услуг, выполнения работ)» Заказчиком указано следующее: «Место: РА, Кошехабльский район, в х. Кармалино-Гидроицком...».

При этом, в соответствии с проектом контракта, а также извещением о проведении закупки и документацией Аукциона местом выполнения работ является х. Красный Фарс Кошехабльского района, Республики Адыгея.

В ходе проведения внеплановой документарной проверки представитель Заказчика пояснила, что в пункте 19 Информационной карты допущена техническая ошибка.

4. Согласно пункту 11 части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе должна содержать, в том числе, порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Согласно части 3 статьи 65 Закона о закупках любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Частью 4 статьи 65 Закона о закупках установлено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи 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.

Согласно Информационной карте документации Аукциона дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе – 22.05.2017 года.

В соответствии с пунктами 33 и 34 Информационной карты документации Аукциона дата начала срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе – 03.05.2017 года, дата окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе – 17.05.2017 года.

Таким образом, Инспекцией УФАС установлено, что в нарушение пункта 11 части 1 статьи 64 Закона о закупках дата окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе Заказчиком указана некорректно (в соответствии с документацией о закупке датой окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе является 20.05.2017 года).

5. В ходе внеплановой проверки установлено, что Заказчиком в Проекте контракта указано следующее:

«9.1. Стороны освобождаются от ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по настоящему Контракту в случае, если оно явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, а именно: наводнения, землетрясения, диверсии, военных действий, блокад, препятствующих надлежащему исполнению обязательств по настоящему Контракту, и других чрезвычайных обстоятельств, которые возникли после заключения настоящего Контракта и непосредственно повлияли на исполнение Сторонами своих обязательств, а также которые Стороны были не в состоянии предвидеть и предотвратить.

9.2. При наступлении таких обстоятельств, срок исполнения обязательств по настоящему Контракту увеличивается соразмерно времени действия данных обстоятельств постольку, поскольку эти обстоятельства значительно влияют на исполнение настоящего Контракта в срок».

Инспекция УФАС отмечает, что направление Подрядчиком информации о сложностях, возникающих при исполнении государственного контракта и влекущих невозможность его выполнения в срок по причинам, независящим от Подрядчика, не может повлечь продления сроков исполнения обязательств по Контракту, поскольку такой возможности Законом о закупках не предусмотрено.

Таким образом, в действиях Заказчика содержится нарушение части 1 статьи 95 Закона о закупках.

6. В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о закупках в контракт включается обязательное условие об ответственности Заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно части 5 статьи 34 Закона о закупках в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования

Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 8 статьи 34 Закона о закупках штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 №1063 утверждены 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 (далее - Правила).

Согласно пункту 3 Правил размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент цены контракта или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Законом о закупках.

Пунктом 4 Правил установлено, что за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Пунктом 5 Правил установлено, что за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;
- б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;
- в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;
- г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

На заседании Инспекции УФАС установлено, что Проект контракта, являющиеся

неотъемлемой частью аукционной документации, содержит следующие положения:

«11.2.2. За ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (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 N 1063):

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

11.3.2. За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, поставщик (исполнитель, подрядчик) выплачивает заказчику штраф в размере (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):

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей».

В соответствии с извещением о проведении закупки и документацией Аукциона начальная (максимальная) цена контракта - 5 487 430 рублей 00 копеек.

На основании изложенного, Инспекция УФАС установила, что Заказчиком в Проекте контракта не установлен надлежащим образом соответствующий требованиям Правил размер штрафа за ненадлежащее исполнение сторонами обязательств, предусмотренных контрактом.

Кроме того, Законом о закупках не предусмотрено изменение Заказчиком положений проекта контракта по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок, размер неустойки (штрафа, пени), подлежат включению Заказчиком непосредственно в проект контракта, прилагаемый к документации о закупке.

Учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Вышеуказанные действия Заказчика нарушают части 4, 5, 8 статьи 34 Закона о закупках.

7. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о закупках, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта. Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о закупках 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 3 письма ФАС России №ИА/44536/16 от 01.07.2016 г. «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке. Описание объекта закупки содержится в разделе 3 «Техническая часть документации об электронном аукционе. Техническое задание Описание объекта закупки» (далее – Техническое задание).

При изучении описания объекта закупки, результатов проведения закупки, а также документов, представленных заказчиком, установлено следующее.

По пунктам: 4, 19, 40 «Бетон тяжелый» Технического задания установлены излишние требования по морозостойкости, водонепроницаемости, удобоукладываемости. Аналогичные нарушения допущены Заказчиком по пунктам: 71, 74 «Песчайно-гравийная смесь», по пункту 93 «Щебень» и т.д.

В пункте 5 «Сталь арматурная» Технического задания Заказчиком указано, что «Прокат должен относиться к классу точности прокатки: высокой, повышенной точности, обычной точности...».

Кроме того, в пункте 5 «Сталь арматурная» Заказчик указывает «Класс арматурной стали А-I. Диаметр профиля 6 мм».

Согласно ГОСТ 2590-2006 «Прокат сортовой горячекатаный круглый. Сортамент» класс арматурной стали А-I по точности прокатки относится к высокой.

Инспекцией УФАС установлено, что описание объекта закупки в части указания требований к классу точности прокатки носит необъективный характер, так как Заказчику в соответствии с пунктом 5 Технического задания нужен «Класс арматурной стали А-I. Диаметр профиля 6 мм».

Аналогичные нарушения допущены Заказчиком по пунктам: 6, 11, 12 и т.д.

Исходя из вышеизложенного, инспекцией УФАС установлено, что Заказчиком нарушены требования пункта 1 части 1 статьи 64 (статьи 33) Закона о закупках. Вместе с тем, Инспекция УФАС установила, что в соответствии с Протоколом №А-33/2017-1 по рассмотрению первых частей заявок от 22.05.2017 года на участие в данном Аукционе подали заявки 5 участников закупки, на основании результатов рассмотрения первых частей заявок все участники закупки допущены к участию в Аукционе.

Указанные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии ограничения конкуренции при проведении данной закупки. Требования описания объекта закупки не привели к ограничению количества участников закупки.

В связи с изложенным, руководствуясь частями 15 и 22 статьи 99 Закона о закупках, Инспекция УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Заказчика (Уполномоченного органа) - Администрации МО «Кошехабльский район» нарушения: пункта 6 части 5 статьи 63, части 20 статьи 95, пункта 11 части 1 статьи 64, части 1 статьи 95, частей 4, 5, 8 статьи 34, пункта 1 части 1 статьи 64 (статьи 33) Закона о закупках.

2. Выдать Заказчику (Уполномоченному органу) - Администрации МО «Кошехабльский район», Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений при заключении контракта.

3. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела №В-03/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела по выявленным признакам административного правонарушения.

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