

РЕШЕНИЕ № 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов в присутствии представителей ФКУ «Дальуправтодор», в отсутствие представителя ООО «Росстрой», рассмотрев материалы дела № 7-1/69 о нарушении государственным заказчиком ФКУ «Дальуправтодор» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Автомобильная дорога М-60 «Уссури» от Хабаровска до Владивостока на участке км 25+428 – км 30+550 в Хабаровском крае (восстановление изношенных покрытий), требований Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Росстрой» на действия государственного заказчика ФКУ «Дальуправтодор» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения. Автомобильная дорога М-60 «Уссури» от Хабаровска до Владивостока на участке км 25+428 – км 30+550 в Хабаровском крае (восстановление изношенных покрытий).

Суть жалобы сводится к доводам, согласно которым:

1) В аукционной документации установлены различные

требования по срокам гарантии выполненных работ, следовательно, удерживать обеспечение исполнение контракта в полном объеме в течении максимально установленного гарантийного срока, а именно - 8 лет, является неправомерным дополнительным обременением победителя торгов.

2) В столбце 3 инструкции по заполнению сведений о конкретных

показателях товара определено, что участник размещения заказа должен предоставить конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе. В столбце 2 пункта 1 инструкции заказчиком установлены требования к готовому покрытию. Вместе с тем, требования к готовому покрытию относятся к выполнению работ, и заказчик не вправе устанавливать в требованиях к первой части заявки предоставление конкретных показателей выполнения работ.

3) В пункте 6.16 проекта контракта указано, что при производстве работ

подрядчик обязан обеспечить нахождение своих работников на объекте в

специальной одежде определенного образца с указанием фирменного наименования подрядчика, согласно требованиям ВСН 37-84, однако указанный документ обязательных вышеизложенных требований не содержит.

В рамках рассмотрения поступившей жалобы, на основании статьи 17 Закона о размещении заказов, Хабаровским УФАС России принято решение о проведении внеплановой проверки, по результатам которой установлено следующее.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 13.02.2012 года. Начальная (максимальная) цена контракта 66 127 160 рублей. Источник финансирования: федеральный бюджет.

В результате анализа полученных в ходе проведения проверки документов, исходя из конкретных обстоятельств дела, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

В пункте 3 «Требования к сроку предоставления гарантий качества выполняемых работ» документации об аукционе установлены следующие гарантийные сроки устранения дефектов: верхний слой покрытия – 4 года; нижний слой покрытия – 5 лет; основание дорожной одежды – 6 лет; земляное полотно – 8 лет; искусственные сооружения – 6 лет; сигнальные столбики – 2 года; барьерное ограждение (на оцинкованном покрытии) – 5 лет; дорожные знаки – 7 лет; стойки под дорожные знаки (на оцинкованном покрытии) – 5 лет; горизонтальная дорожная разметка – 9 месяцев, с момента подписания сторонами Акта приемки объекта. При этом началом срока действия гарантийных обязательств Исполнителя считается дата утверждения итогового Акта сдачи-приемки работ.

Подпунктом 3.2 п.3 документации об аукционе определено, что в течение гарантийного срока Подрядчик обеспечивает за свой счет устранение и исправление недостатков в соответствии с государственным контрактом.

Аналогичные требования прописаны в разделе 9 «Гарантии качества по сданным работам» проекта государственного контракта.

В пункте 13 документации об аукционе определены размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок его предоставления.

Согласно п.п.13.1 документации данного аукциона, участник аукциона, с которым заключается государственный контракт, должен предоставить Заказчику обеспечение исполнения государственного контракта. По государственному контракту, который заключается по результатам настоящего аукциона, победитель аукциона предоставляет обеспечение исполнения государственного контракта, которое должно обеспечивать своевременное и надлежащее исполнение всех обязательств победителя аукциона по заключаемому государственному контракту, включая сроки исполнения контракта в целом и его отдельных этапов, качества выполняемых по контракту работ, а также должно обеспечивать обязательства победителя аукциона (Подрядчика) по уплате им штрафных санкций, предусмотренных контрактом, убытков, которые понес Заказчик вследствие неисполнения и/или ненадлежащего исполнения обязательств по контракту.

Далее перечислены все необходимые способы обеспечения исполнения государственного контракта, а также прописано, что рекомендуемые формы договоров содержатся в Приложении 2 к документации об открытом аукционе в электронной форме. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных способов определяется участником аукциона самостоятельно.

Подпункт 3.1 пункта 3 «Прочие условия» рекомендуемой формы договора поручительства содержит условие, что договор вступает в силу с момента заключения Государственного контракта и действует до окончания срока исполнения гарантийных обязательств по Государственному контракту.

Согласно статье 41.12 Закона о размещении заказов заказчик в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке протокола, указанного в части 8 статьи 41.11 Закона о размещении заказов, направляет оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта. В течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта участнику открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт. В течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также документ об обеспечении исполнения контракта, подписанный электронной цифровой подписью указанного лица, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта. В течение одного часа с момента получения проекта контракта, подписанного электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона в электронной форме, а также документа об обеспечении исполнения контракта, подписанного электронной цифровой подписью указанного лица, но не ранее чем через десять дней со дня размещения на электронной площадке протокола, указанного в [части 8 статьи 41.11](#) Закона о размещении заказов, оператор электронной площадки направляет заказчику подписанный проект контракта и документ об обеспечении исполнения контракта. Контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме. В случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, договора поручительства или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, установленном документацией об открытом аукционе в электронной форме. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных в настоящей части способов определяется таким участником открытого аукциона в электронной форме самостоятельно.

Согласно статье 362 ГК РФ договор поручительства должен быть совершен в письменной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 434 ГК РФ договор в письменной форме может

быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами.

Положениями статьи 153 ГК РФ установлено, что любой договор, в том числе договор поручительства является актом волеизъявления сторон.

Таким образом, согласие должника (участника размещения заказа) и поручителя на заключение договора поручительства выражается в подписании письменной формы такого договора, волеизъявлением заказчика на принятие представленного участником размещения заказа поручительства является подписание заказчиком контракта после предоставления участником размещения заказа договора поручительства. При этом подписи заказчика на договоре поручительства не требуется.

Поскольку победителем торгов самостоятельно определяется вид обеспечения исполнения контракта и то, в какой форме оно будет предоставлено, а в документации об аукционе прописано, что предложены рекомендуемые формы обеспечения контракта, в действиях Заказчика нарушений Закона о размещении заказов не усматривается.

Приложением 6 к проекту контракта «Техническое задание на выполнение работ по ремонту действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения, автомобильная дорога М-60 «Уссури» от Хабаровска до Владивостока на участке км 25+428 – км 30+550 в Хабаровском крае (восстановление изношенных покрытий)» определены основные требования к выполняемым работам.

В подп.6.3 п.6 «Основные требования к выполнению работ» Технического задания аукционной документации указано, что в соответствии с требованиями СНиП 3.06.03-85 «Автомобильные дороги», при приемке работ необходимо соответствие следующим требованиям:

- поперечный уклон проезжей части – 20‰;
- поперечный уклон обочин - 40‰;
- коэффициент уплотнения асфальтобетонной смеси:

- 0,99 - для плотного асфальтобетона, 0,98 – для пористого асфальтобетона.

Подпунктом 6.4 Технического задания аукционной документации определено, что все работы необходимо выполнять в соответствии с государственным Контрактом и требованиями нормативных документов, указанных в п.6.2 и перечнем нормативно - технической документации (приложение).

Приложение 5 к документации об аукционе «Инструкция по заполнению сведений о конкретных показателях используемого товара» в рекомендуемой форме содержит наименование товара и требования к товару, используемому при производстве работ, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об аукционе, предоставляемые участником размещения заказа.

В строке требований к асфальтобетону указаны, в том числе, требования к готовому покрытию (транспортно-эксплуатационные характеристики асфальтобетонного покрытия) и перечислены показатели, аналогичные подпункту

6.3 пункта 6 «Основные требования к выполнению работ» Технического задания аукционной документации.

Согласно п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме, наряду с предусмотренными [частью 3](#) настоящей статьи сведениями, должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

В силу [подп. «б» п. 3 ч. 4 ст. 41.8](#) Закона о размещении заказов первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе, при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг, для выполнения, оказания которых используется товар: согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для использования товара при условии отсутствия в документации об открытом аукционе в электронной форме указания на товарный знак используемого товара.

Законом о размещении заказов четко определено, что должна содержать первая часть заявки участника размещения заказа, в том числе, конкретные показатели товара, предлагаемого для использования при выполнении работ, следовательно, требование об указании в сведениях о конкретных показателях используемого товара показателей готового покрытия, противоречит [подп. «б» п. 3 ч. 4 ст. 41.8](#) Закона о размещении заказов.

Таким образом, государственным заказчиком нарушены требования подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

Вместе с тем, поскольку требования к готовому покрытию прописаны также и в приложении № 6 к проекту контракта «Техническое задание», обязательное для исполнения, а сама инструкция является рекомендованной формой, Комиссия Хабаровского УФАС России считает возможным применение пункта 3.35 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379.

Пунктом 6.16 проекта государственного контракта установлено обязательство Подрядчика, что при производстве работ необходимо обеспечить нахождение своих работников на Объекте в специальной одежде определенного образца с указанием фирменного наименования Подрядчика, согласно требованиям ВСН 37-84.

В соответствии с пунктом 5.4 ВСН 37-84 утвержденном Минавтодором РСФСР 05.03.1984г., рабочие, выполняющие дорожные работы должны быть обеспечены сигнальной одеждой (жилетами) ярко-оранжевого цвета, надеваемой поверх обычной одежды.

Нормативный акт, требования о наличии у работников на спецодежде указания на фирменное наименование Подрядчика. не содержит.

Согласно части 7 статьи 41.8 Закона о размещении заказов, требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных [частями 4](#) и [6](#) настоящей статьи документов и сведений, не допускается.

Таким образом, установив требование о наличии на спецодежде дорожных работников фирменного наименования организации, заказчик нарушил часть 7 статьи 41.8 Закона о размещении заказов.

В этой связи, Комиссия Хабаровского УФАС России указывает заказчику на недопустимость требовать наличие фирменного наименования Подрядчика на специальной одежде дорожных работников при исполнении государственного контракта.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и п. 3.32 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссией при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 14.11.2007 № 379,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Росстрой» частично обоснованной.
2. Признать в действиях государственного заказчика - ФКУ «Федеральное управление автомобильных дорог «Дальний Восток» Федерального дорожного агентства» нарушение подпункта «б» пункта 3 части 4 статьи 41.8 Закона о размещении заказов (установление показателей готового покрытия), части 7 статьи 41.8 Закона о размещении заказов (выставление требования о наличии на спецодежде работников фирменного наименования Подрядчика).
3. На основании пункта 3.35 Административного регламента предписание государственному заказчику ФКУ «Федеральное управление автомобильных дорог «Дальний Восток» Федерального дорожного агентства» не выдавать, поскольку допущенное нарушение не повлияло на результаты открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту действующей сети

автомобильных дорог общего пользования федерального значения, автомобильная дорога М-60 «Уссури» от Хабаровска до Владивостока на участке км 25+428 – км 30+550 (восстановление изношенных покрытий).

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его оглашения в Арбитражный суд Хабаровского края.