

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА – 1205/2016 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

31 августа 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «ВертикальМС» (далее – Заявитель) на действия МО Старомышастовское сельское поселение в составе МО Динской район при проведении электронного аукциона: «Строительство спортивно-игровой площадки» (извещение №0318300489516000006) в части нарушения 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),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения аукционной документации, а именно по позициям 7, 12, 15, 27, 28, 30, 36, 40, 42, 43, 46, 57 Заказчиком установлены требования, не позволяющие подать заявку.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчиком – администрацией МО Старомышастовское сельское поселение в составе МО Динской район проводился электронный аукцион: «Строительство спортивно-игровой площадки» (извещение №0318300489516000006).

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 843 000,00 руб.

Согласно пп.б) п.3) ч.3 ст.66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар: согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, 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 соответствии с п.1) п.2) ч.1 ст.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). В описание 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. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

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. 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 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.

Документация электронного аукциона содержит Раздел 2 «Описание объекта закупки», в котором Заказчик установил требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам товаров, так по

- **поз.7, 15, 27 «Бетон»** Заказчику необходимо «Содержание пород и минералов, отнесенных к вредным примесям, **не должно превышать %** объема массы: магнетит **10**, гидроксиды железа **10**, апатит **10**, нефелин **10**, фосфорит **10**, уголь **1**», «фракция крупного заполнителя, мм **от 5(3) до 20**»;

- **поз.28 «Припой»** Заказчику необходимо «массовая доля свинца, % **от 69 до 71** массовая доля олова, % **от 29 до 31**»;

- **поз.36 «Гравий»** необходимо «полный остаток на сите 20 мм, % по массе **от 90 до 100**», «полный остаток на сите 40 мм, % по массе **до 10**»;

- **поз.30, 43 «Щебень»** Заказчику необходимо «со средней плотностью зерен **от 2,0 до 3,0 г/см³**»;

- **поз.42 «Песок»** Заказчику необходимо «модуль крупности **2,0...2,5**, остаток на сите №063 полный, % по массе **30...45**, остаток на сите №5 частный, % по массе **0**, остаток на сите №2,5 частный, % по массе **не более 15**, остаток на сите №1,25 частный, % по массе **не более 20**, остаток на сите №0,63 частный, % по массе **не более 30**, остаток на сите №0,315 частный, % по массе не более 40»;

- **поз.46 «Сетка»** Заказчику необходимо «устойчивость к разрыву, Н **не менее 792**»;

- **поз.57 «Раствор готовый»** Заказчику необходимо «водоудерживающая способность **должна быть не менее чем 90%**, расслаиваемость свежеприготовленных смесей **не должна превышать 10%**, содержать золы-уноса **не должна быть более чем 20%** массы цемента», «песок требуется мелкий/средний с модулем крупности **1,5-2,5**». Согласно Таблице №1 ГОСТ 8736-2014 модуль крупности мелкого песка «выше 1,5 до 2,0», модуль крупности среднего песка «свыше 2,0 до 2,5», а требованием технического задания указано в диапазоне 1,5-2,5, что не соответствует информации ГОСТ и значения характеристики песка.

Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Обязанность производителей доводить до сведения неограниченного круга лиц конкретных характеристик материалов, таких как химический состав и подобных, используемых при производстве определенного товара, не закреплена действующим законодательством. Заказчиком не предоставлено доказательств того, что требуемые от участника закупки конкретные показатели возможно получить из сертификата соответствия товара.

Предметом контракта является строительство спортивно-игровой площадки, а не производство товаров.

Таким образом, требование к указанию участником закупки в составе заявок конкретных показателей материалов, используемых при производстве товаров, необходимых к применению при выполнении работ, являющихся объектом закупки, нарушает требования ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе.

Вышеуказанные нарушения Заказчиком Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В ч.3 ст.7 Закона о контрактной системе указано, что информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

В соответствии с ч.4 ст.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.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. №1063 **«Об утверждении правил 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 – постановление Правительства №1063).

В ч.4 постановления Правительства №1063 указано, 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.

В ч.4 постановления Правительства №1063 указано, 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 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 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.

Согласно ч.5 ст.34 Закона о контрактной системе 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). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья 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.

Согласно ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе 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.

В Разделе 10 «Проекта контракта» Заказчиком установлена ответственность сторон, а именно:

- п.6.3 «За ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении правил 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 - постановление № 1063). Размер штрафа установлен в виде фиксированной суммы в размере: _____ (____) рублей _____ (____) копеек (5 % от цены Контракта, указанной в п. 2.1 настоящего Контракта).

- п.6.4 «Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с положениями постановления 1063, за исключением просрочки Заказчиком исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, в виде фиксированной суммы в размере: _____ (____) рублей _____ (____) копеек (2 % от цены Контракта, указанной в п. 2.1 настоящего Контракта).

В соответствии с «Извещением» о закупке начальная (максимальная) цена контракта составляет – 4 843 000,00 руб. Таким образом, в проекте контракта размеры штрафа установлены в соответствии с законодательством.

Согласно протоколу №0318300489516000006 рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме от 26.08.2016г. все пять заявок поданные на участие в электронном аукционе отклонены, на момент рассмотрения жалобы аукцион признан несостоявшимся.

Комиссия, руководствуясь ч.1, ч.4 ст.105 и на основании ч.15 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВертикальМС» обоснованной в части нарушения п.1), п.2) ч.1 ст.33; п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях Заказчика – администрации МО Старомышастовское сельское поселение в составе МО Динской район нарушение п.1), п.2 ч.1 ст.33; п.2) ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.
3. В связи с тем, что аукцион признан несостоявшимся, предписание не выдавать.
4. Повторно материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела не передавать.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.