

«05» апреля 2019 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 05.04.2019.

Решение в полном объеме изготовлено 08.04.2019.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России), рассмотрев жалобу ООО «Контракт» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по нанесению горизонтальной дорожной разметки краской на улично-дорожной сети города Липецка в 2019 году (реестровый номер <...>) (далее- электронный аукцион),

УСТАНОВИЛА:

В Липецкое УФАС России 29.03.2019 поступила жалоба ООО «Контракт» на положения документации об электронном аукционе.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в срок, установленный ст.105 Закона о контрактной системе. В связи с этим жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> в разделе «жалобы».

Заявитель, надлежащим образом уведомленный о месте и времени рассмотрения жалобы, на рассмотрение жалобы своих представителей не направил.

На заседании Комиссии велась аудиозапись.

В своей жалобе заявитель указывает, что его права и законные интересы были нарушены следующими действиями заказчика:

1) .Дата окончания срока предоставления разъяснений положений аукционной документации установлена с нарушением положений Закона о контрактной системе;

2). Неправомерно сокращен срок окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе;

3). В технической части документации об электронном аукционе установлены требования к химическому составу и (или) компонентов материалов, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства;

4). В проекте контракта неправомерно установлены незаконные причины увеличения сроков исполнения обязательств;

5). В проекте контракта ненадлежащим образом установлено условие об ответственности подрядчика, который, исходя из требований аукционной документации, должен относиться исключительно к категории субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Представители заказчика не согласны с доводами жалобы заявителя, представили письменные возражения.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами, заслушав мнение представителей заказчика, а также проведя внеплановую проверку в соответствии со ст. 99 Закона о контрактной системе и на основании Приказа Липецкого УФАС России от 01.04.2019 №154, Комиссия установила следующее:

Документация об электронном аукционе на выполнение работ по нанесению горизонтальной дорожной разметки краской на улично-дорожной сети города Липецка в 2019 году (реестровый номер <...>) и извещение размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Объектом закупки является выполнение работ по нанесению горизонтальной дорожной разметки краской на улично-дорожной сети города Липецка в 2019 году.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 041 005,60 руб.

1. Рассмотрев довод заявителя о том, что дата окончания срока предоставления разъяснений положений аукционной документации установлена с нарушением положений Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

В соответствии с п.11 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе, в числе прочего, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

На основании данной нормы в пункте 9.15 информационной карты аукциона в электронной форме документации об электронном аукционе установлено: дата начала разъяснений - 15.03.2019; дата окончания разъяснений - 29.03.2019.

В силу ч.3 ст.65 Закона о контрактной системе, любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки 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 данной нормы 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.

При рассмотрении жалобы установлено, что требования закона о наличии в документации дат начала и окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации заказчиком соблюдены. При этом, участники во всяком случае вправе подавать запросы до установленного ст.65 Закона о контрактной системе срока.

2. Рассмотрев довод жалобы заявителя о неправомерном сокращении срока окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе, Комиссия Липецкого УФАС России признает его обоснованным, ввиду следующего.

Согласно п.3 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе, в числе прочего, должна содержать дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Размещенная 18.03.2019 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> документация об электронном аукциона содержит срок окончания подачи заявок – 01.04.2019 до 08:00 час.

Поскольку начальная (максимальная) цена контракта электронного аукциона составляет более чем три миллиона рублей, то период между днем размещения изменений в документацию и днем окончания срока подачи заявок должен составлять минимум 15 дней.

Однако установлено, что у заказчика данный срок составил 13 дней.

Таким образом, дата окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе установлена в документации с нарушением требований п.3 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, следует отметить, что статьей 105 Закона о контрактной системе установлено, что любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. К жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом, положения Закона о контрактной системе не запрещают заявителю представить документы и сведения, подтверждающие доводы жалобы, непосредственно на заседании Комиссии антимонопольного органа.

В составе жалобы, а также на заседание Комиссии Липецкого УФАС России заявителем не представлено доказательств, подтверждающих факт того, что обжалуемые действия заказчика нарушают право заявителя на подачу заявки на участие в электронном аукционе.

В данном случае заявки подаются с 13:18 час. 18.03.2019 и до 08:00 час. 01.04.2019 – последний день для подачи заявок.

При этом необходимо отметить, что жалоба подана заявителем 29.03.2019 в 15:10 час., то есть в срок для подачи заявок.

Кроме того, в своей жалобе заявитель указывает, что ему не позволило принять участие в рассматриваемой закупке не сокращение заказчиком срока окончания подачи заявок, а

невозможность указания достоверных значений в отношении характеристик товара, которые установлены в техническом задании аукционной документации.

Заявитель на заседание Комиссии Липецкого УФАС России не явился, в составе жалобы документы и доказательства, подтверждающие обоснованность своей жалобы не представил.

Согласно пункту 3.33 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14, по результатам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссия принимает единое решение. Решение принимается Комиссией простым большинством голосов членов Комиссии, присутствовавших на заседании Комиссии, на основании документов и сведений, представленных на заседание Комиссии. В случае, если член Комиссии не согласен с решением, он излагает письменно особое мнение. При принятии решения учитываются обстоятельства дела, установленные Комиссией в результате рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки. Комиссия по результатам рассмотрения жалобы принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

3. Рассмотрев довод жалобы заявителя о том, что в технической части документации об электронном аукционе установлены требования к химическому составу и (или) компонентов материалов, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе, обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

А в силу п.1 и п.3 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе, заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

-в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

- 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.

В силу 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.

Проанализировав аукционную документацию, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что описание объекта закупки, содержащее требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам объекта закупки, в т.ч. требования к используемым в ходе работ материалам, установлено в приложении №4 к техническому заданию аукционной документации и содержит следующее:

Краска(эмаль)	Наименование параметра	Цвет	Значения параметров
	Коэффициент яркости, %, не менее	Белый	80
		Желтый	50
	Массовая доля нелетучих веществ, %, не менее	Белый	75
		Желтый	75
	Условная вязкость, с	Белый	90 - 140
		Желтый	90 - 140
	Предельная степень перетира, мкм, не более	Белый	50
		Желтый	50
	Время высыхания до степени 3, мин, не более	Белый	15
		Желтый	15
	Адгезия высохшей плёнки красок (эмалей), баллы, не более	Белый	2
		Желтый	2
	Плотность, г/см ³ , не менее	Белый	1,5
Желтый		1,5	
Стойкость высохшей пленки красок (эмалей) к статическому воздействию 3%-ного водного раствора хлорида натрия при температуре °С, ч, не менее	Белый	48	
	Желтый	48	
Координаты цветности	Белый	В соответствии с ГОСТ 32830-2014	
	Желтый	В соответствии с ГОСТ 32830-2014	

Микростеклошарики	Наименование параметра	Значения параметров
	Внешний вид	Прозрачные сферические частицы стекла, допускается светло-серый или светло-голубой оттенок
	Предельное содержание несферических частиц, %	20
	Содержание инородных частиц, %, не более	3

	диапазон фракции, мкм	420 - 600
	Коэффициент преломления, не менее	1,5
	Устойчивость к воздействию воды, растворов соляной кислоты, хлорида натрия и гидроокиси натрия	да

При этом, как установлено Комиссией Липецкого УФАС России из представленных документов и пояснений представителей заказчика, требования к функциональным, техническим, качественным и эксплуатационным характеристикам используемых в ходе работ материалов установлены заказчиком в соответствии с указанными в техническом задании ГОСТами, отраслевым дорожным методическим документом ОДМ 218.6.020-2016 "Методические рекомендации по устройству дорожной разметки", методическими рекомендациями.

При этом, такие оспариваемые показатели в вышеуказанных документах выражены неконкретными значениями, а сопровождаются словами «не более», «не менее».

Вместе с тем, как следует из п.9.16 информационной карты аукциона в электронной форме аукционной документации, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие на выполнение работы на условиях, предусмотренных документацией об аукционе; СТ. 66 Ч. 3

2) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе (приложении к Техническому заданию «Описание объекта закупки», и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе (см. Приложения №1, №2 к разделу 9 «Информационная карта аукциона в электронной форме»).

При этом, согласно положений инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе (приложение к аукционной документации), конкретный показатель в заявке должен представляться в виде конкретного значения величины, кроме случаев, когда конкретный показатель невозможно представить без проведения испытаний, в таком случае допустимо представить показатель в виде диапазона возможных значений, а также кроме случая, когда требования установлены к диапазону значений (характеристики типа, температура эксплуатации и т.п.).

Следовательно, заказчик предоставляет возможность указания участниками закупки, в первой части заявки на участие в электронном аукционе, неконкретных показателей (в виде диапазона возможных значений), в случае отсутствия возможности указать конкретные показатели без проведения каких-либо испытаний предлагаемого товара.

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что необходимость проведения каких-либо испытаний предлагаемых товаров, с целью указания участниками закупки в первой части заявки на участие в электронном аукционе показателей, отсутствует.

Кроме этого, как было вышеизложено, в силу ч.1 ст.105 Закона о контрактной системе, любой участник закупки имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Заявитель на заседание Комиссии Липецкого УФАС России не явился, в составе жалобы документы и доказательства, подтверждающие обоснованность своей жалобы не представил.

4. Рассмотрев довод жалобы заявителя о том, что в проекте контракта неправомерно установлены незаконные причины увеличения сроков исполнения обязательств, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

Согласно ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в строго определенных случаях.

В разделе 10 "Действие непреодолимой силы" проекта контракта, являющегося приложением к документации, предусмотрено, что стороны не несут ответственности за неисполнение данного контракта в случае возникновения форс-мажорных, а именно чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств: стихийных природных явлений (землетрясений, наводнений, пожара и т.д.), действий объективных внешних факторов (военные действия, акты органов государственной власти и управления и т.п.), а так же других чрезвычайных обстоятельств, подтвержденных в установленном законодательством порядке, препятствующих выполнению настоящего контракта.

При этом также установлено, что срок исполнения обязательств по данному контракту отодвигается соразмерно времени, в течение которого действовали эти обязательства. Если эти обстоятельства будут продолжаться более 3 месяцев, то каждая сторона имеет право аннулировать настоящий контракт, и в этом случае ни одна из сторон не будет иметь право на возмещение убытков.

Согласно ч. 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" наступление обстоятельств непреодолимой силы само по себе не прекращает обязательство должника, если исполнение остается возможным после того, как они отпали.

В ходе анализа приведенных положений проекта контракта установлено, что они не изменяют сроки исполнения обязательств, а уточняют порядок действий сторон в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы, что предусмотрено положениями гражданского законодательства.

5. Рассмотрев довод жалобы заявителя о том, что в проекте контракта ненадлежащим образом установлено условие об ответственности подрядчика, который, исходя из требований аукционной документации, должен относиться исключительно к категории субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, Комиссия Липецкого УФАС России признает его обоснованным, ввиду следующего.

В соответствии с положениями ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе, заказчик обязан приложить к документации об электронном аукционе проект контракта. При этом, по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, 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.

А в соответствии с частью 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.

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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения 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).

При этом, пунктом 4 Правил установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Федеральный закон), за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

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

б) 2 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 10 млн. рублей (включительно);

в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 10 млн. рублей до 20 млн. рублей (включительно).

Как следует из извещения о проведении электронного аукциона и аукционной документации, электронный аукцион осуществляется для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Следовательно, проект контракта должен содержать условие об ответственности подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, с учетом требований, предусмотренных пунктом 4 Правил.

Вместе с тем, в ходе анализа проекта контракта Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что раздел 8 (содержащий положения об ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом) не содержит условий, предусмотренных пунктом 4 Правил.

Таким образом, условие об ответственности подрядчика установлено в проекте контракта без учета п.4 Правил, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N1042, и ч.8 ст.34 Закона о контрактной системе, что нарушает требования ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.

[Установленные нарушения Закона о контрактной системе содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч.4.2 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.](#)

Руководствуясь ст.99, ст.106 Закона 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 ФАС России от 19.11.2014 №727/14, Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по нанесению горизонтальной дорожной разметки краской на улично-дорожной сети города Липецка в 2019 году (реестровый номер <...>) обоснованной в части доводов 2,5.
2. Признать в действиях **заказчика** нарушения п.3 ч.1, ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе.
3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.