

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № 628-ж/2018

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 10.10.2018

В полном объеме решение изготовлено 15.10.2018

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии:

- начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

Членов
Комиссии:

- специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

- главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу ООО «Транс Логистик», в присутствии:

- представителя Министерства строительства и инфраструктуры Челябинской области действующего на основании доверенности № 186-Д от 29.12.2018,

- представителя Министерства строительства и инфраструктуры Челябинской области действующего на основании доверенности №191-Д от 29.12.2018,

- члена аукционной комиссии

в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

В Челябинское УФАС России 03.10.2018 поступила жалоба ООО «Транс

Логистик» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по объекту "Областное государственное бюджетное учреждение культуры "Челябинский государственный академический театр оперы и балета имени М.И. Глинки". Здание вспомогательного назначения для нужд театра" (извещения № 0169200001118000059) (далее – аукцион).

Согласно представленным документам 18.09.2018 Министерство строительства и инфраструктуры Челябинской области объявило о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону – 86 884 640, 00 рублей.

Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе - 04.10.2018 08:30.

На момент рассмотрения жалобы ООО «Транс Логистик» контракт не заключен.

В жалобе указано, что заказчиком в нарушение законодательства о контрактной системе неправомерно не определены характеристики эквивалентности в отношении секционных и откатных ворот «Doorhan», указанных в проектной документации. Кроме того, в документации о закупке указано на применение недействующего государственного стандарта.

В жалобе также указано, что заказчиком неправомерно установлено условие о порядке оплаты выполненных работ в зависимости от уплаты подрядчиком неустойки, а также указаны обязательства подрядчика в части порядка предоставления сведений о субподрядчиках из числа субъектов малого предпринимательства, что противоречит требованиям законодательства о контрактной системе.

Представители заказчика с доводами жалобы заявителя не согласились, представили письменные пояснения и на заседании Комиссии указали следующее.

Требования к секционным и откатным воротам «Doorhan» указаны в проектной документации, тогда как характеристики указанных ворот установлены в ведомости объемов работ и локальной смете.

В проектной документации указан недействующий стандарт, требования которого аналогичны стандарту, вступившему в силу в 2015 году в части порядка определения цвета эмали для нанесения на металлоконструкции.

- оплаты выполненных работ, а также порядок привлечения субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства установлен в соответствии с требованиями законодательства о

контрактной системе.

Заслушав пояснения заказчика, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 99 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), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 3 статьи 13 Закона о контрактной системе, заказчиками осуществляются закупки, в том числе, для выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, органов управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, государственных органов субъектов Российской Федерации, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов.

В соответствии с частью 3 статьи 7 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Исходя из положений указанной статьи Закона о контрактной системе и общих принципов законодательства о контрактной системе, можно сделать вывод о том, что при закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика основанием для проведения любой закупки является наличие потребности заказчика в приобретении товаров, работ, услуг для обеспечения своей деятельности.

Как следует из 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 и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 частью 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой

ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги требованиям заказчика. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Таким образом, при проведении электронного аукциона в описании объекта закупки допускается указывать товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент», а также с определением характеристик, позволяющих предложить эквивалентный товар, в том числе при выполнении работ (оказании услуг).

В проектной документации (раздел 3, Том 3 022А-АР) указано на использование секционных и откатных ворот «Doorhan», при этом в открытых источниках в сети интернет указано, что данное наименование зарегистрировано в качестве товарного знака с указанием знака правовой охраны ®.

Вместе с тем, по позиции 38 ведомости объемов работ № 02-4 и по позиции 38 локальной сметы № 02-4, являющихся неотъемлемой частью документации о закупке, указано на характеристики ворот, подлежащих установке: секционные ворота с калиткой и электроприводом 5200*4000 и откатных ворот с калиткой и электроприводом 4735*4000.

Таким образом, из совокупного прочтения проектной документации, а также ведомости и локальной сметы следует, что заказчиком раскрыты характеристики эквивалентности ворот, сопровождаемых товарным знаком, что не позволяет признать в действиях заказчика нарушения законодательства о контрактной системе, связанные с описанием показателей материала.

Вместе с тем, отсутствие в документации о закупке формулировки «или эквивалент» при наличии материала с указанием товарного знака «Doorhan» не соответствует пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

В проектной документации (подпункт 6 пункта 1.7 раздела 5 подраздел 2,3, Том 5.2;3 022А-ИОС2;3) указан ГОСТ 12.4.026-76 «Система стандартов безопасности труда (ССБТ). Цвета сигнальные и знаки безопасности (с

Изменениями № 1, 2)», определяющий цвет покрытия металлоконструкций для крепления трубопроводов и оборудования, который утратил силу. Указанные обстоятельства подтверждаются представителями заказчика.

Так, на сегодняшний день действует ГОСТ 12.4.026-2015 «Система стандартов безопасности труда (ССБТ). Цвета сигнальные, знаки безопасности и разметка сигнальная. Назначение и правила применения. Общие технические требования и характеристики. Методы испытаний (с Поправкой)».

Вместе с тем, как пояснили представители заказчика, действующий государственный стандарт является актуализированной редакцией стандарта, положения которого утратили силу, в том числе в части определения цвета эмали для нанесения покрытия на металлоконструкции.

С учетом изложенного, в документации о закупке содержатся условия исполнения контракта со ссылкой на недействующий стандарт, что не позволяет сделать вывод о соответствии порядка применения материалов в части цвета эмали потребности заказчика, в нарушение пункта 1 части 1 статьи 64, части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в силу статьи 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями. В связи с указанными обстоятельствами при исполнении контракта стороны должны руководствоваться действующим законодательством.

2. В соответствии с пунктом 1 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Согласно части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного [частью 7 статьи 94](#) настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в [части 8 статьи 30](#) настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок

оплаты.

В части 7 статьи 94 Закона о контрактной системе определено, что приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа.

Таким образом, условие о сроке оплаты выполненных работ должно устанавливаться с учетом даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного [частью 7 статьи 94](#) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 2.5 проекта контракта оплата осуществляется ежемесячно за фактически выполненные работы в соответствии с графиком выполнения работ (приложение № 2 к контракту), на основании представленных генеральным подрядчиком акта (актов) о приемке выполненных работ по форме № КС-2, справки (справок) о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3, счета на оплату выполненных работ (и/или счета-фактуры), в течение 30 дней со дня подписания государственным заказчиком справки (справок) о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3. Документы для оплаты выполненных работ за декабрь должны быть представлены до 20 декабря отчетного года.

Пунктом 2.6 проекта контракта предусмотрено, что окончательный расчет государственного заказчика с генеральным подрядчиком выполняется после получения результата выполненных работ в течение 30 (тридцати) дней с момента подписания Государственным заказчиком акта приемки законченного строительством объекта (форма № КС - 11).

Вместе с тем, в пункте 10.13 проекта контракта указано, что в случае ненадлежащего исполнения генеральным подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, государственный заказчик производит оплату за фактически выполненные работы по контракту после перечисления генеральным подрядчиком соответствующего размера неустойки, штрафа, пени, что противоречит пунктам 2.5, 2.6 проекта контракта и нарушает пункт 1 части 13, часть 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

3. Согласно части 7 статьи 30 Закона о контрактной системе типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого

предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктами «а, б» пункта 4 типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 (далее – типовой контракт) подрядчик в течение 10 рабочих дней со дня оплаты выполненных обязательств по договору с субподрядчиком, соисполнителем представлять заказчику следующие документы:

- копии документов о приемке поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги, которые являются предметом договора, заключенного между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем;

- копии платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) субподрядчику, соисполнителю, - в случае если договором, заключенным между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем, предусмотрена оплата выполненных обязательств до срока оплаты поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, предусмотренного контрактом, заключенным с заказчиком (в ином случае указанный документ представляется заказчику дополнительно в течение 5 дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, выполненных субподрядчиком, соисполнителем).

В подпунктах «а, б» пункта 6 типового контракта указано, что подрядчик несет гражданско-правовую ответственность перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей, в том числе:

- за представление документов, указанных в [пунктах 2 - 4](#) настоящего раздела, содержащих недостоверные сведения, либо их непредставление или представление таких документов с нарушением установленных сроков;

- за непривлечение субподрядчиков, соисполнителей в объеме, установленном в контракте.

Аналогичные условия исполнения контракта указаны в пунктах 5.2.17, 10.11 проекта контракта, что соответствует условиям типового контракта, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466.

С учетом изложенного, доводы жалобы, согласно которым данные условия исполнения контракта свидетельствуют о незаконности вмешательства заказчика в хозяйственную деятельность подрядчика, несостоятельны и противоречат прямо установленным требованиям Постановления

Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466, направленного в том числе на соблюдение прав и законных интересов субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, обязательное привлечение которых предусматривается в рамках исполнения государственного контракта.

В связи с допущенными нарушениями в действиях виновных должностных лиц содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь статьей статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Транс Логистик» обоснованными в части описания объекта закупки и порядка оплаты выполненных работ с нарушением законодательства о контрактной системе.
2. По результатам рассмотрения жалобы признать в действиях заказчика нарушения пункта 1 части 1 статьи 64, части 2 статьи 33, пункта 1 части 13, части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе.
3. Выдать заказчику, оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе*.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

* Решение и предписание размещены в единой информационной системе во вкладке «реестр жалоб, плановых и внеплановых проверок, их результатов и выданных предписаний» - поиск по № извещения – № жалобы - вкладка «документы»