

Заказчику –

Федеральному государственному бюджетному учреждению «Дом отдыха «Валдай»
Управления делами Президента Российской Федерации

п. Рощино, Валдайский район,

Новгородская область, 175418

Оператору электронной площадки –

АО «ЕЭТП»

ул. Кожевническая , д. 14, стр. 5,

г. Москва, 115114,

Участнику закупки (подателю жалобы) –

ООО «Контракт»

пер. Вишневый, д. 85Б, пом. 12,

г. Сочи, 354003

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

12 февраля 2019 года Великий Новгород

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

Иванов А.Т. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

Делянова В.С. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления,

Фомин М.Е. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей заказчика – Федерального государственного бюджетного учреждения «Дом отдыха «Валдай» Управления делами Президента Российской Федерации – директора учреждения <...> (Приказ о назначении на должность от 29.06.2018 № 264лс), <...> (по доверенности от 08.02.2019 № 1), <...> (по доверенности от 08.02.2019 № 2);

податель жалобы – Общество с ограниченной ответственностью «Контракт» надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения, ходатайств не заявлял, представителей на рассмотрение жалобы не направил,

рассмотрев жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «Контракт» (354003, г. Сочи, пер. Вишневый, д. 85Б, пом. 12; далее – ООО «Контракт») на действия заказчика – Федерального государственного бюджетного учреждения «Дом отдыха «Валдай» Управления делами Президента Российской Федерации (п. Рощино,

Валдайский район, Новгородская область, 175418; далее – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай») при осуществлении им закупки (определении поставщика) путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения ФГБУ «Дом отдыха «Валдай», извещение № 0350100004818000008 в редакции № ИИ2 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 22.01.2019,

УСТАНОВИЛА:

06.02.2019 вх. № 528 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «Контракт» на действия заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» при осуществлении им закупки (определении поставщика) путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения ФГБУ «Дом отдыха «Валдай», извещение № 0350100004818000008 в редакции № ИИ2 о проведении которого было размещено на официальном сайте 22.01.2019 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы сводятся к следующему.

1. Заказчик - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» в аукционной документации в требованиях к ряду материалов, используемых при выполнении работ, установил показатели, значения которых могут стать известными только после испытания партии товара после его закупки, что не соответствует требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.
2. Также в нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в технической части документации о рассматриваемом электронном аукционе при установлении требований к используемым при осуществлении работ материалам содержатся указания на товарные знаки без сопровождения словами «или эквивалент».
3. Заказчик - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» не указал в проекте контракта, заключаемого по результатам проведения рассматриваемого электронного аукциона, идентификационный код закупки.
4. Заказчик - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» в проекте контракта указал фиксированную цену контракта.
5. В нарушение части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта, заключаемого по результатам проведения рассматриваемого электронного аукциона установлено условие о неправомерном увеличении срока оплаты заказчиком выполненных работ.
6. Заказчик - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» в документации о проведении рассматриваемого электронного аукциона установил антидемпинговые меры с нарушением требований Закона о контрактной системе.
7. Заказчик - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» в проекте контракта указал несоответствующую требованиям Закона о контрактной системе меру ответственности заказчика за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом.
8. В проекте контракта в нарушение требований части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе неправомерно установлено условие о возможности продления срока исполнения контракта на период действия форс-мажорных обстоятельств.

Заказчик – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» считает Жалобу необоснованной по основаниям,

изложенным в возражениях на нее (исх. № 758 от 04.02.2019, вх. № 491 от 04.02.2019 Новгородского УФАС России; далее – Возражения заказчика), которые сводятся к следующему.

1. Требования материалам, используемым при выполнении работ, заказчиком установлены в соответствии с техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, и документами, применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации. Для определения и указания в заявке конкретных значений показателей материалов участникам закупки не требуется проводить лабораторные испытания.
2. Дефектная ведомость, в которой имеются указания на товарные знаки, является частью проектно-сметной документации и не обязывает участника закупки – победителя рассматриваемого электронного аукциона выполнять работы с применением данных товаров.
3. Идентификационный код закупки будет внесен в контракт при его подготовке и направлении участнику закупки – победителю рассматриваемого электронного аукциона (при заключении контракта).
4. Цена контракта указана заказчиком в проекте контракта для указания на источник финансирования. Вместе с тем при заключении контракта (при подготовке и направлении участнику закупки – победителю рассматриваемого электронного аукциона) в контракте будет установлена цена, соответствующая предложению участника – победителя аукциона.
5. Условие об увеличении срока оплаты заказчиком выполненных работ в связи неуплатой подрядчиком штрафов и пеней установлено в проекте контракта в соответствии с положениями статьи 711 Гражданского кодекса Российской Федерации и является правомерным.
6. Заказчик готов внести изменения в пункт 12 проекта контракта (Антидемпинговые меры), чтобы привести его в соответствие с требованиями Закона о контрактной системе.
7. Окончательные меры ответственности (размеры штрафов) заказчика и подрядчика за каждый факт неисполнения ими обязательств, предусмотренных настоящим контрактом будут внесены в контракт при его подготовке и направлении участнику закупки – победителю рассматриваемого электронного аукциона (при заключении контракта).
8. Заказчик готов внести изменения в пункт 9.2 проекта контракта (Форс-мажор), чтобы привести его в соответствие с требованиями Закона о контрактной системе.

Кроме того, по мнению заказчика, доводы, изложенные в Жалобе о нарушениях Закона о контрактной системе, не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

На рассмотрении Жалобы представители заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» поддержали доводы возражений на неё в полном объеме.

Согласно пункту 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе контрольный орган в сфере закупок проводит внеплановую проверку при получении обращения участника закупки либо осуществляющих общественный контроль общественного объединения или объединения юридических лиц с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего.

Внеплановая проверка вышеуказанной закупки проводилась в рамках рассмотрения жалобы ООО «Стройресурс» на действия заказчика - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай», поступившей в Новгородское УФАС России ранее (вх. № 511 от 05.02.2019 Новгородского УФАС России; резолютивная часть решения от 12.02.2019; в полном объеме изготовлено

15.02.2019).

Повторная проверка тех же действий заказчика и его аукционной комиссии, по которым контрольным органом принято решение, Законом о контрактной системе не предусмотрена, такие доводы контрольным органом не рассматриваются и не оцениваются.

Учитывая вышеизложенное, в рамках рассмотрения Жалобы внеплановая проверка в отношении заказчика и его аукционной комиссии не проводится.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

1. В течение декабря 2018 года – февраля 2019 заказчиком – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» осуществляется закупка (определение поставщика) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на капитальный ремонт тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения ФГБУ «Дом отдыха «Валдай», извещение № 0350100004818000008 о проведении которого было размещено на официальном сайте 22.01.2019 (в редакции № ИИ2) (начальная (максимальная) цена контракта (далее, также – НМЦК) – 40 124 040,00 руб.)

Документация о проведении рассматриваемого электронного аукциона в последней редакции утверждена директором ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» <....> (далее – Документация) 22.01.2019.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 1 части 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.

Заказчиком – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» в соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе в пункте 4 части 2 «Информационная карта аукциона» Документации определен объект рассматриваемой закупки – капитальный ремонт тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения ФГБУ «Дом отдыха «Валдай».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен использовать при составлении описания объекта закупки показатели, 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 соответствии с частью 2 статьи 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.

Требования к значениям показателей товаров, используемых при выполнении работ, установлены в части 3 «Техническое задание» Документации в разделе «Перечень материалов».

По позиции № 1 «Труба гибкая теплоизолированная с повышенным рабочим давлением, используются для сетей отопления и холодного водоснабжения» установлены, помимо прочего, следующие показатели товара и требования к их значениям:

- Средний коэффициент теплового расширения полиэтилена при 0-90 °С – не более $1,5 \times 10^{-4}$, при 20-90 °С – не более $1,8 \times 10^{-4}$;

- Теплопроводность трубы, Вт/мК – не более 0,38;

- Теплопроводность теплоизоляции при средней температуре 50 °С, Вт/мК – не более 0,032;

- Объемная доля закрытых пор пенополиуретана - не более 90%;

- Степень сшивки полиэтилена - более 70%;

- Теплопроводность полиэтиленовой оболочки, Вт/мК-не более 0,43.

По позиции № 6 «Скорлупа ППУ» установлен, помимо прочего, следующий показатель товара и требование к его значению:

- Толщина изоляционного слоя, мм – не менее 40;

Как следует из Жалобы, значения данных показателей становятся известны только по результатам испытания определенной партии товара.

На рассмотрении Жалобы представители заказчика - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» устно отметили, что значения данных показателей действительно становятся известны по результатам проведения испытаний, при этом указали, что такая информация может быть получена потенциальными участниками закупки по запросу у производителей, которые проводят приемосдаточные испытания каждой партии. Данные показатели и требования к их значениям были установлены заказчиком в соответствии с информацией, размещенной в открытом доступе в сети «Интернет» производителем трубопроводов марки «ИЗОЛА».

При этом, в соответствии с данной информацией, размещенной в сети «Интернет», производитель труб «ИЗОЛА» указывает, что значения данных показателей определяются по результатам испытаний.

Изучив материалы Жалобы и доводы сторон, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

1.1. Согласно пункту 4.1 ГОСТ 15173-70 перед испытанием устанавливаются температурные границы, в которых будет измеряться коэффициент линейного теплового расширения согласно требованиям стандартов и технических условий на пластмассы и пп.1.3-1.5.

В соответствии с пунктом 4.3 ГОСТ 15173-70 определение коэффициента линейного

теплового расширения производят в стационарном или нестационарном режимах.

Согласно пункту 5.4 ГОСТ 15173-70 протокол испытания должен содержать, в том числе, среднее арифметическое значение коэффициента линейного теплового расширения.

Таким образом, значение показателя «Средний коэффициент теплового расширения полиэтилена» определяется по результатам испытаний каждой партии товара и, соответственно, не может быть достоверно известен участнику закупки, не приобретавшему данный товар и не проводившему соответствующих испытаний, на момент подачи заявки.

1.2. ГОСТ 23630.2 распространяется на пластмассы с теплопроводностью от 0,1 до 5 Вт/мК и устанавливает метод определения теплопроводности в интервале температур от минус 100 до плюс 400°C (от 173 до 673 К).

Согласно пункту 5.5 ГОСТ 23630.2 за результат испытания принимают среднее арифметическое значение теплопроводности не менее чем трех образцов, допустимое расхождение между которыми должно быть указано в нормативно-технической документации на пластмассу.

В соответствии с пунктом 5.6 ГОСТ 23630.2 результаты испытаний записывают в протокол, который должен содержать, в том числе, значение теплопроводности при соответствующих температурах испытания в измеренном интервале температур.

Кроме того, в пункте 4.2 ГОСТ 7076-99 число образцов, необходимое для определения эффективной теплопроводности или термического сопротивления, и порядок отбора образцов должны быть указаны в стандарте на конкретный материал или изделие. Если в стандарте на конкретный материал или изделие не указано число образцов, подлежащих испытанию, эффективную теплопроводность или термическое сопротивление определяют на пяти образцах.

В разделе 9 ГОСТ 7076-99 в протоколе испытания должны быть приведены, в частности, эффективная теплопроводность материала каждого образца.

Таким образом, значения показателей «Теплопроводность трубы», «Теплопроводность полиэтиленовой оболочки» и «Теплопроводность теплоизоляции при средней температуре 50°C» также определяются по результатам испытаний каждой партии товара.

1.3. ГОСТ Р 53630-2015 «Трубы напорные многослойные для систем водоснабжения и отопления. Общие технические условия» распространяется на напорные многослойные трубы, транспортирующие воду, в том числе питьевую, и предназначенные для внутренних систем холодного, горячего водоснабжения и отопления зданий.

Согласно пункту 4.5 ГОСТ Р 53630-2015 условное обозначение трубы включает в себя, в том числе, сокращенное обозначение материалов слоев, начиная с внутреннего слоя (с указанием типа сшивки полиэтилена для PE-X).

В соответствии с пунктом 5.1.8 ГОСТ Р 53630-2015 степень сшивки слоев из сшитого полиэтилена PE-X в зависимости от типа сшивки должна быть не менее:

- PE-Xa – 70%;

- PE-Xb – 65%;

- PE-Xc – 60%.

Согласно пункту 7.5 ГОСТ Р 53630-2015 номенклатура показателей, установленных настоящим стандартом для приемо-сдаточных и периодических испытаний труб, указана в таблице 6.

В таблице 6 ГОСТ Р 53630-2015 указано, что приемо-сдаточных и периодических испытаниях

определяются, в частности, степень сшивки.

Следовательно, значение показателя «Степень сшивки полиэтилена» также становится известно только по результатам испытаний.

При этом, государственные стандарты по каждому из вышеуказанных показателей не указывают, что значением данных показателей по результатам испытаний является какое-либо одно конкретное (неизменяемое) значение, а предполагают получение различных значений от партии к партии в зависимости от результатов испытаний и измерений.

При этом, Комиссия Новгородского УФАС России отмечает, что исходя из представленных сторонами рассматриваемой Жалобы документов и сведений, показатель «Объемная доля закрытых пор пенополиуретана» действующими государственными стандартами не регламентируется, податель Жалобы не указывает ГОСТ, которым регламентируется процедура испытания данного показателя, представители заказчика на рассмотрении Жалобы не смогли обосновать, в соответствии с каким государственным стандартом данный показатель был установлен. Ссылка на ГОСТ 30732-2006 является несостоятельной, поскольку в данном ГОСТ такой показатель отсутствует. При этом, ранее данный показатель «Объемная доля закрытых пор» содержался в ГОСТ 30732-2001 «Трубы и фасонные изделия стальные с тепловой изоляцией из пенополиуретана в полиэтиленовой оболочке. Технические условия», который утратил силу с 01.01.2008 и взамен которого был введен в действие ГОСТ 30732-2006. При этом, в ГОСТ 30732-2001 было указано, что значение показателя «Объемная доля закрытых пор» также становится известно по результатам приемосдаточных и периодических испытаний.

1.4 Скорлупа ППУ выпускается производителями в соответствии с техническими условиями (ТУ) (пример - ТУ 5768-002-27519262-97, ТУ 5768-001-99206528-09 и т.д.) собственно разработанными на основании ГОСТ 30732-2006 «Трубы и фасонные изделия стальные с тепловой изоляцией из пенополиуретана с защитной оболочкой. Технические условия».

Согласно пункту 4.5 ГОСТ 30732-2006 размеры изолированных труб с полиэтиленовой оболочкой приведены в таблице 1, для труб со стальной оболочкой - в таблице 2:

Таблица 1 - Размеры труб в полиэтиленовой оболочке

В миллиметрах

Наружный диаметр и минимальная толщина стенки стальных труб*	Тип 1			Тип 2		
	Средний наружный диаметр	Расчетная толщина изолированных труб с полиэтиленовой оболочкой	Расчетная толщина слоя пенополиуретана	Средний наружный диаметр	Расчетная толщина изолированных труб с полиэтиленовой оболочкой	Расчетная толщина слоя пенополиуретана
32x3,0	90;110;125	2,7; 3,5; 3,7	26,0; 36,5; 43,5	-	-	-
38x3,0	110;125	3,2; 3,7	33,0; 40,5	-	-	-
45x3,0	125	3,7	37,0	-	-	-
57x3,0	125	3,7	31,5	140	4,1	38,5
76x3,0	140	4,1	29,0	160	4,7	39,0
89x4,0	160	4,7	32,5	180	5,4	42,5

108x4,0	180	5,4	33,0	200	5,9	43,0
133x4,0	225	6,6	42,5	250	7,4	54,5
159x4,5	250	7,4	41,5	280	8,3	55,5
219x6,0	315	9,8	42,0	355	10,4	62,0
273x7,0	400	11,7	57,0	450	13,2	81,5
325x7,0	450	13,2	55,5	500	14,6	79,5
426x7,0	560	16,3	58,2	600; 630	16,3	77,6; 92,5
530x7,0	710	20,4	78,9	-	-	-
630x8,0	800	23,4	72,5	-	-	-
720x8,0	900	26,3	76,0	-	-	-
820x9,0	1000	29,2	72,4	1100	32,1	122,5
920x10,0	1100	32,1	74,4	1200	35,1	120,5
1020x11,0	1200	35,1	70,4	-	-	-
1220x11,0	1425	38,2	79,0	-	-	-
1420x12,0	1600	41,2	90,0	-	-	-

* Толщину стенки стальной трубы устанавливают в проекте. По согласованию с проектной организацией допускается также применение труб других диаметров.

Таблица 2 - Размеры труб в стальной оболочке

В миллиметрах

Наружный диаметр стальной трубы и минимальная толщина стенки стальной трубы*	Размеры оболочки из тонколистовой оцинкованной стали		Расчетная толщина слоя пенополиуретана**
	Номинальный диаметр	Минимальная толщина	
32x3,0	100; 125; 140	0,55	46,0; 53,5
38x3,0	125; 140	0,55	43,0; 50,5
45x3,0	125; 140	0,55	39,5; 47,0
57x3,0	140	0,55	40,9
76x3,0	160	0,55	41,4
89x4,0	180	0,6	44,9
108x4,0	200	0,6	45,4
133x4,0	225	0,6	45,4
159x4,5	250	0,7	44,8
219x6,0	315	0,7	47,3
273x7,0	400	0,8	62,7
325x7,0	450	0,8	61,7
426x7,0	560	1,0	66,2
530x7,0	675; 710	1,0	71,5; 89,0
630x8,0	775; 800	1,0	71,5; 84,0
720x8,0	875; 900	1,0	76,5; 89,0
820x9,0	975; 1000	1,0	76,5; 89,0
920x10,0	1075; 1100	1,0	76,5; 89,0
1020x11,0	1175; 1200	1,0	76,7; 89,2
1220x11,0	1375; 1400	1,0	79,0; 91,5
1420x12,0	1575; 1600	1,0	77,0; 90,5

* Толщина стенки стальной трубы определяется проектом.

** Величина справочная.

Согласно пункту 4.7 ГОСТ 30732-2006 толщина теплоизоляционного слоя, диаметр и толщина оболочки, приведенные в таблице 2, являются справочными и могут быть уточнены расчетом по (1) и (2) в зависимости от конкретных условий проектирования и технико-экономического обоснования.

В соответствии с пунктом 8.4 ГОСТ 30732-2006 для проверки соответствия изолированных труб и фасонных изделий требованиям настоящего стандарта проводят приемосдаточные и периодические испытания в соответствии с таблицей 7.

Согласно пункту 9.2 ГОСТ 30732-2006 испытания образцов изолированных труб и фасонных изделий следует проводить не ранее чем через 24 ч после изготовления.

Согласно пункту 9.4 ГОСТ 30732-2006 контроль геометрических размеров: наружный диаметр, длину неизолированных концов труб и фасонных элементов, длину и толщину оболочки, длину трубы измеряют штангенциркулем по ГОСТ 166, линейкой по ГОСТ 427, рулеткой по ГОСТ 7502. Допускается применять другие измерительные инструменты, обеспечивающие соответствующую точность измерения.

Таким образом, значения показателя «Толщина изоляционного слоя, мм» для товара по позиции № 6 «Скорлупа ППУ» также определяют по результатам испытаний каждой партии товара.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар, должна содержать:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, 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.

Таким образом, участники рассматриваемой закупки, подавая первые части заявок на участие в ней, руководствуясь требованиями к значениям показателей (характеристик) товаров (материалов), содержащимся в Документации, должны указать, среди прочего, значения конкретных показателей (характеристик), установленных по результатам испытаний определенных партий товара.

Вместе с тем, при установлении заказчиком в документации об электронном аукционе требований к описанию участниками закупки товаров следует учитывать, 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.

Аналогичная позиция изложена в пункте 3 письма Федеральной антимонопольной службы № ИА/44536/16 от 01.07.2016, а также подтверждена решением Верховного Суда Российской Федерации от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287.

Таким образом, Документация устанавливает требования к описанию участниками закупки в составе первых частей заявок на участие в электронном аукционе, помимо конкретных показателей товара (материала), используемого при выполнении работ, результатов испытаний.

Указанные требования заказчика приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при оформлении заявки иметь в наличии товар (материал), предлагаемый к использованию при выполнении работ, для представления подробных сведений относительно его химического состава, технологии производства, результатов его испытания.

Данная информация будет известна только после производства определенной партии товара и проведения ее испытания предприятием-изготовителем или при взятии проб потребителем при приемочном контроле.

Для потенциальных участников закупки, в свою очередь, данная информация станет достоверно известной только при приобретении определенной партии товара, поскольку конкретные значения показателей в отношении разных партий товара могут отличаться в пределах, установленных ГОСТ.

Довод представителей заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» о том, что данную информацию потенциальные участники закупки могут получить из паспортов качества продукции является несостоятельным.

Паспорта качества продукции выдаются предприятием-изготовителем на определенную партию товара.

От партии к партии вышеуказанные значения показателей товаров могут меняться в рамках допустимых нормативов.

Установить такие конкретные значения производители могут только по результатам испытаний определенной партии товара.

Таким образом, в действиях заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» содержатся нарушения пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, выразившиеся в необъективном описании заказчиком объекта закупки, влекущем за собой ограничение количества участников электронного аукциона.

Учитывая изложенное, Жалоба в данной части является обоснованной.

1. В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен указывать 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 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.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Как следует из Жалобы, ряд позиций из Дефектной ведомости к локальной смете № 02-01-01 (Приложение № 3 к Документации), а именно:

- позиция 62 Кран шаровый муфтовый Valtac для воды диаметром 20 мм, тип в/н;
- позиция 66 Кран шаровой латунный, резьбовой марки «Danfoss», диаметром 80 мм;
- позиция 91 Огрунтовка металлических поверхностей за один раз грунтовкой «Унигрэм» (Прим. 2 слоя мастика «Вектор 1025»);
- позиция 93 Мастика «Вектор 1025»;
- позиция 94 Мастика «Вектор 1214»;
- позиция 98 Краны шаровые BROEN BALLOMAX для теплоснабжения и охлаждения, с фланцевым и сварным присоединением, с ручкой, давлением 2,5 МПа (25 кгс/см²), серии КШТ 60.104, диаметром 100 мм,

содержат в описании наименования товарных знаков.

Вместе с тем, как уже отмечалось требования к товарам, используемым при выполнении работ (максимальные и (или) минимальные значения показателей, используемых для определения соответствия товара потребностям заказчика и показатели, значения которых не могут изменяться) содержатся в Техническом задании (Часть 3 Документации), а не в Дефектной ведомости

При этом в Техническом задании указано:

«Участник закупки в составе первой части заявки на участие в электронном аукционе обязан предоставить конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным настоящей документацией, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии).

Вышеуказанные требования к используемым материалам, изделиям, оборудованию заданы только в отношении наиболее значимых для Заказчика товаров. Качество остальных товаров, содержащихся в документации, должно отвечать требованиям соответствующих нормативных документов, СНиП и проектной документации».

Часть 5 Документации содержит проект контракта на капитальный ремонт тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» (далее – Проект контракта).

Согласно пункту 13.6 Проекта контракта к настоящему контракту прилагаются и являются его неотъемлемой частью:

1. Техническое задание № 1;
2. Локально - сметный расчет № 2;
3. Акт приемки объекта № 3;
4. Этапы выполнения работ № 4;
5. Дефектная ведомость № 5.

Однако, Приложение № 5 к Проекту контракта (Дефектная ведомость и Перечень материалов) представлено в незаполненном виде, т.к. Дефектная ведомость и Перечень материалов будут сформированы на основании предложения победителя рассматриваемого электронного аукциона.

Кроме того следует отметить следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 22 Закона о контрактной системе начальная (максимальная) цена контракта и в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях цена контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), определяются и обосновываются заказчиком посредством применения следующего метода или нескольких следующих методов:

- 1) метод сопоставимых рыночных цен (анализа рынка);
- 2) нормативный метод;
- 3) тарифный метод;
- 4) проектно-сметный метод;
- 5) затратный метод.

Согласно пункту 1 части 9 статьи 22 Закона о контрактной системе проектно-сметный метод заключается в определении начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства на основании проектной документации в соответствии с методиками и нормативами (государственными элементными сметными нормами) строительных работ и специальных строительных работ, утвержденными в соответствии с компетенцией федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации;

Согласно Приложению № 1 к Документации (Обоснование начальной (максимальной) цены контракта) при определении и обосновании начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам рассматриваемого электронного аукциона заказчиком - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» использован проектно-сметный метод.

Следовательно, указание в Дефектной ведомости к локальной смете № 02-01-01 (Приложение № 3 к Документации) по позициям 62, 66, 91, 93, 94, 98 на конкретные товарные знаки служило основанием для расчета сметной стоимости работ, являющихся объектом рассматриваемой закупки и определения и обоснования начальной (максимальной) цены контракта, а дефектная ведомость, прилагающаяся к контракту и в соответствии с которой будут выполняться работы, будет сформирована после проведения аукциона на основании предложения участника закупки, ставшего победителем рассматриваемых торгов.

Из вышеизложенного следует, что Дефектная ведомость к локальной смете № 02-01-01 (Приложение № 3 к Документации) в данном случае не является описанием объекта рассматриваемой закупки, а используется для обоснования начальной (максимальной) цены контракта.

Учитывая изложенное, Жалоба в данной части является необоснованной.

1. В соответствии с частью 1 статьи 23 Закона о контрактной системе идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, в контракте, а также в иных документах, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно извещению о проведении рассматриваемого электронного аукциона идентификационный код рассматриваемой закупки – 181530200132053020100100110090000000.

Однако в Проекте контракта заказчиком - ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» данный идентификационный код закупки не указан.

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» содержится нарушение части 1 статьи 23 Закона о контрактной системе, выразившееся в не указании заказчиком в Проекте контракта идентификационного кода закупки.

Жалоба в данной части является обоснованной

1. Как следует из части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно части 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с пунктом 4 статьи 68 Закона о контрактной системе электронный аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона, в порядке, установленном настоящей статьей.

Согласно части 7 статьи 68 Закона о контрактной системе при проведении электронного аукциона его участники подают предложения о цене контракта, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене контракта на величину в пределах «шага аукциона».

Частью 10 пунктом 10 статьи 69 Закона о контрактной системе установлено, что участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

В силу части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

Как уже отмечалось НМЦК в данном случае составляет 40 124 040,00 рублей, в том числе НДС.

При этом пунктом 2.1. Проекта контракта Часть 5 Документации установлено, что стоимость поручаемых Подрядчику работ составляет 40 124 040 (сорок миллионов сто двадцать четыре тысячи сорок) рублей 00 копеек, в том числе НДС. (В случае применения Подрядчиком упрощенной системы налогообложения НДС не уплачивается на основании ст. 346.12 и 346.13 гл. 26.2 Налогового кодекса РФ).

Тем самым заказчик до окончания срока закупки, не имея на то никаких правовых оснований и не зная цену, по которой будет заключен контракт с победителем закупки, заранее определил в Проекте контракта фиксированную цену контракта, равную НМЦК.

Таким образом в действиях заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» содержится нарушение части 10 статьи 83.2. Закона о контрактной системе, выразившееся в установлении в Проекте контракта заранее определенной цены в размере начальной (максимальной) цены контракта, ранее срока проведения электронного аукциона и определения победителя.

Учитывая изложенное, Жалоба в данной части является обоснованной.

1. 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 соответствии с вышеуказанными положениями статьи 34 Закона о контрактной системе пунктом 2.6 Проекта контракта установлен срок оплаты заказчиком выполненных работ в следующем виде:

«Оплата производится по этапам выполненных работ (Приложение №4, пункт 3 раздела 1 Приложения №1) по контракту (частями), путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика, в течение 15-ти рабочих дней со дня получения Заказчиком справки о стоимости выполненных работ и затрат (ф. № КС-3), счета (счета-фактуры) после подписания сторонами акта о приемке выполненных работ (ф. № КС-2), в пределах лимитов бюджетных обязательств, доведенных Заказчику на текущий финансовый год и объемов финансирования, полученных от главного распорядителя средств бюджета. Ответственность за последствия, возникшие у Заказчика в связи с оформлением счетов-фактур с нарушением требований действующего законодательства РФ, несет Подрядчик».

Однако, согласно пункту 2.11 Проекта контракта заказчик вправе приостановить оплату работ до момента уплаты Подрядчиком предусмотренных Контрактом или действующим законодательством пеней (штрафов, неустоек) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по Контракту, а также возмещения причиненных при этом убытков.

При этом следует отметить, что часть 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, иные положения Закона о контрактной системе, а также подзаконные акты, принятые в развитие

Закона о контрактной системе подобных исключений, по которым возможна приостановка исполнения заказчиком обязанности, установленной контрактом, по оплате выполненных работ, не содержат.

Указанные положения Проекта контракта создают возможность злоупотребления заказчиком своими правами и могут привести к неправомерному затягиванию сроков оплаты выполненных подрядчиком работ.

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» содержится нарушение части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, выразившееся в неправомерном установлении заказчиком в Проекте контракта положений, позволяющих не соблюдать срок осуществления заказчиком оплаты выполненных по контракту работ, установленный Законом о контрактной системе.

Жалоба в данной части является обоснованной.

1. В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

Статья 37 Закона о контрактной системе устанавливает антидемпинговые меры при проведении электронных аукционов.

Необходимо учитывать, что из положений статьи 37 Закона о контрактной системе следует, что действующим законодательством Российской Федерации о контрактной системе в зависимости от установленного заказчиком размера начальной (максимальной) цены контракта (более чем пятнадцать миллионов рублей или пятнадцать миллионов рублей и менее) предусмотрен отличающийся порядок предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения его исполнения в случае предложения таким участником закупки цены контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже

начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Согласно части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Размер, срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, подлежащего заключению по итогам осуществления рассматриваемой закупки, требования к нему заказчиком – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» установлены в разделе 9 Части 4 «Инструкция участникам аукциона Документации».

Абзацами 1, 4 раздела 9 «Срок и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению исполнения контракта» Части 4 «Инструкция участникам аукциона» Документации установлено следующее:

«Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с от 05 апреля 2013 г. Федеральным законом № 44-ФЗ. В случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель электронного аукциона одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона от 05 апреля 2013 № 44-ФЗ или информацию, предусмотренную частью 2 статьи 37 Федерального закона от 05 апреля 2013 № 44-ФЗ».

Согласно части 4 статьи 64 Закона о контрактной службе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Часть 5 Документации содержит Проект контракта.

Разделом 12 Проекта контракта установлено следующее: «Если участником закупки, с которым заключается настоящий контракт, предложена цена контракта на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки на участие в аукционе, в порядке, определенном статьей 37 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Однако поскольку НМЦК вышеуказанной закупки составляет 40 124 040, 00 рублей, то в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе при снижении начальной (максимальной) цены контракта на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, обеспечение исполнения контракта может быть предоставлено только путем предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза обеспечения исполнения контракта.

Условие о возможности предоставления денежного обеспечения в указанном размере или информации, подтверждающей добросовестность такого участника, в случае снижения начальной (максимальной) цены контракта на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта возможно только в случае, если начальная максимальная цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее.

Данное условие Документации и Проекта контракта не соответствует части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, подлежащей применению при проведении вышеуказанной закупки.

Учитывая вышеизложенное, в действиях заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» содержатся нарушения части 1 статьи 37, пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем установлении в Документации требований к обеспечению исполнения контракта, а именно к порядку его предоставления в случае применения антидемпинговых мер.

Жалоба в данной части является обоснованной.

1. В соответствии с требованиями части 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.

В соответствии с частью 5 статьи 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). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки 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.

Порядок определения размеров штрафов за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом устанавливается Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении Правил 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, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее – Правила).

Согласно пункту 9 Правил за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);
- б) 5000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей

(включительно);

в) 10000 рублей, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

г) 100000 рублей, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Раздел 8 Проекта контракта определяет ответственность сторон, а именно, ответственность заказчика и подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 8.1.2 раздела 8 Проекта контракта за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, подрядчик вправе потребовать уплаты штрафа. Размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы и составляет 1 000,00, определяемой в следующем порядке на основании пункта 9 Правил, утвержденных Постановлением правительства Российской Федерации от 30.08.2017 года № 1042:

а) 1 000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей (включительно);

б) 5 000 рублей, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

Таким образом, в действиях заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» по определению размера штрафа в виде фиксированной суммы определяемой в порядке, установленном Правилами, содержится нарушение частей 4, 5 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Жалоба в данной части является обоснованной.

1. Согласно части 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

В соответствии со статьей 702 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

В соответствии с пунктом 1.1 Проекта контракта предметом контракта является выполнение работ по капитальному ремонту тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» (пос. Рощино).

Согласно пунктам 1, 2 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы. Указанные в договоре подряда начальный, конечный и промежуточные сроки выполнения работы могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договором.

Таким образом, срок выполнения работ является существенным условием договора подряда.

Как следует из пункта 1 статьи 721 ГК РФ качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено, для обычного использования результата работы такого рода.

Основания для изменения существенных условий контракта при его исполнении установлены частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 9.1 Проекта контракта стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по настоящему контракту, если оно явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, возникших после заключения настоящего контракта в результате событий чрезвычайного характера, которые Стороны не могли предвидеть или предотвратить разумными мерами.

Согласно пункту 9.2 Проекта контракта к обстоятельствам непреодолимой силы относятся события, на которые стороны не могут оказать влияние и за возникновение которых они не несут ответственности, например: война и военные действия, пожар, наводнение, землетрясение, забастовка, правительственные постановления или распоряжения органов власти. В этом случае срок исполнения обязательств переносится на срок, в течение которого действуют форс-мажорные обстоятельства, или согласовывается Сторонами дополнительно.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ 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 пунктом 1 статьи 716 ГК РФ подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

В случае наступления обстоятельств непреодолимой силы подрядчик должен предупредить заказчика об их наступлении и приостановить работы на объекте.

При этом, наступление обстоятельств непреодолимой силы не зависит от заказчика и/или подрядчика и не может быть спрогнозировано ими заранее.

Приостановление срока исполнения обязательств в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы применяется, в том числе, с целью объективного определения последствий таких обстоятельств и возможности продолжения исполнения контракта, а также с целью фиксации периода времени, в течение которого соответствующая сторона не несет ответственность за неисполнение (в том числе просрочку исполнения) обязательств по контракту.

Наступление обстоятельств непреодолимой силы само по себе не прекращает обязательств сторон, если исполнение контракта остается возможным после того, как они отпали.

Поскольку в период приостановки работ подрядчик не осуществляет какую-либо деятельность на объекте, существует вероятность, что к сроку окончания работ, предусмотренному контрактом, требуемые работы не будут выполнены.

После того, как действие обстоятельств непреодолимой силы закончится, стороны имеют возможность продолжить их выполнение, установив новые сроки выполнения работ, соразмерные периоду времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы.

Таким образом, заказчик в Проекте контракта не устанавливает непредусмотренное Законом о контрактной системе основание изменения условий контракта, а лишь указывает, что при наступлении обстоятельств непреодолимой силы действие контракта будет приостановлено и возобновлено после его окончания, а стороны не несут ответственность за неисполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом, при осуществлении своей деятельности заказчики должны исходить из установленных Законом о контрактной системе принципов, в частности эффективности осуществления закупки и ответственности за результативность обеспечения государственных нужд.

Таким образом, с учетом вышеизложенного, Комиссия Новгородского УФАС России не усматривает в действиях заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» нарушений Закона о контрактной системе.

Учитывая вышеизложенное, данный довод Жалобы является необоснованным.

Из вышеизложенного следует, что в действиях заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» содержатся нарушения части 1 статьи 23, пункта 1 части 1 статьи 33, частей 4, 5 и 13.1 статьи 34, части 1 статьи 37, пунктов 1 и 8 части 1 статьи 64, части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

При решении вопроса о необходимости выдачи предписания об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе Комиссия Новгородского УФАС России исходит из того, что предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе, допущенных заказчиком – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» при осуществлении рассматриваемой закупки, выдано заказчику Новгородским УФАС России на основании своего решения от 12.02.2018, принятого по результатам рассмотрения жалобы другого участника закупки – ООО «Стройресурс».

Учитывая изложенное, предписание об устранении нарушений, выявленных в ходе рассмотрения Жалобы заказчику – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай» не может быть выдано.

Руководствуясь статьей 23, 33, 34, 37, 64, 83.2, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «Контракт» (354003, г. Сочи, пер. Вишневый, д. 85Б, пом. 12) на действия заказчика – Федерального государственного бюджетного учреждения «Дом отдыха «Валдай» Управления делами Президента Российской Федерации (п. Рощино, Валдайский район, Новгородская область, 175418) при осуществлении им закупки (определении поставщика) путем проведения электронного аукциона на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения ФГБУ «Дом отдыха «Валдай», извещение № 0350100004818000008 в редакции № ИИ2 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 22.01.2019, частично обоснованной в части доводов:

- о неправомерном установлении в документации об аукционе в требованиях к ряду товаров, используемых при выполнении работ, показателей, значения которых могут стать известными только после испытания партии товара после его закупки;
- об отсутствии в проекте контракта, заключаемого по результатам проведения рассматриваемого электронного аукциона, идентификационного кода закупки;
- о неправомерном установлении в проекте контракта фиксированной цены контракта;
- о неправомерном установлении в проекте контракта условия об увеличении срока оплаты заказчиком выполненных работ в связи неуплатой подрядчиком штрафов и пеней;
- об установлении в проекте контракта антидемпинговых мер с нарушением требований Закона о контрактной системе;
- об установлении в проекте контракта несоответствующей требованиям Закона о контрактной системе меры ответственности заказчика за каждый факт неисполнения заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных настоящим контрактом.

2. Признать в действиях заказчика – Федерального государственного бюджетного учреждения «Дом отдыха «Валдай» Управления делами Президента Российской Федерации нарушения части 1 статьи 23, пункта 1 части 1 статьи 33, частей 4, 5 и 13.1 статьи 34, части 1 статьи 37, пунктов 1 и 8 части 1 статьи 64, части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений заказчику – Федеральному государственному бюджетному учреждению «Дом отдыха «Валдай» Управления делами Президента Российской Федерации не выдавать в связи с выдачей предписания на основании решения Новгородского УФАС России от 12.02.2018, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройресурс» на действия заказчика – ФГБУ «Дом отдыха «Валдай».

Председатель Комиссии И.А. Куриков

Члены Комиссии

А.Т. Иванов

В.С. Делянова

М.Е. Фомин

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.