РЕШЕНИЕ №048/06/105-187/2019

«04» апреля 2019 года г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 04.04.2019.

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 ремонт автомобильных дорог с твердым покрытием на территории сельских поселений Дмитряшевский, Конь-Колодезский, Хлевенский, Елец-Маланинский, Воробьевский сельсовет Хлевенского района Липецкой области (реестровый номер <...>) (далее- электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 01.04.2019 поступила жалоба ООО «Контракт» на положения документации об электронном аукционе (заказчик - администрация Хлевенского муниципального района (далее – заказчик)).

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, уведомленный надлежащим образом, о времени и месте рассмотрения жалобы, не направил своих представителей для участия в заседании Комиссии по рассмотрению жалобы.

На заседании Комиссии велась аудиозапись.

В жалобе заявителя указано, что заказчик нарушил его права и законные интересы следующими действиями:

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

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

3). в проекте контракта установлены незаконные причины увеличения сроков исполнения

обязательств.

Представитель заказчика не согласен с жалобой, представил письменные возражения.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, другие документы (копии), представленные сторонами, заслушав мнение представителя заказчика, а также проведя внеплановую проверку в соответствии со ст. 99 Закона о контрактной системе и на основании приказа Липецкого УФАС России от 03.04.2019 №157, Комиссия установила следующее.

Объектом электронного аукциона является ремонт автомобильных дорог.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 023 675,00 руб.

Документация об электронном аукционе и извещение о проведении электронного аукциона размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru 15.03.2019.

При этом, 18.03.2019 заказчиком внесены изменения в извещение и документацию, которые размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru также 18.03.2019 в 09:57 час.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время начала подачи заявок - значение соответствует фактической дате и времени размещения извещения по местному времени организации, осуществляющей размещение, дата и время окончания подачи заявок - 01.04.2019 в 12:00 час.

1. Рассмотрев довод жалобы о нарушении заказчиком требований закона при установлении даты окончания срока предоставления разъяснений документации об электронном аукционе, Комиссия признает его необоснованным в связи со следующим.

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 13 документации установлено: дата начала разъяснений - «15» марта 2019 года; дата окончания разъяснений - «28» марта 2019 года.

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 о том, что в проекте контракта 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 17 "обстоятельства 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 N 7 "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.

3. Рассмотрев довод жалобы о сокращении срока подачи заявок, Комиссия признает его обоснованным в связи со следующим.

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.

В силу ч. 6 ст. 65 Закона о контрактной системе, заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об

электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются. В течение одного дня с даты принятия указанного решения изменения, внесенные в документацию о таком аукционе, размещаются заказчиком в единой информационной системе. При этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен так, чтобы с даты размещения изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

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 12:00 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 без учета требований ч. 6 ст. 65 Закона о контрактной системе, что является нарушением требований п. 3 ч.1 ст. 64 Закона о контрактной системе и содержит признаки совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

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 09:57 час. 18.03.2019, то есть практически весь день, и до 12:00 час. 01.04.2019 – последний день для подачи заявок.

При этом необходимо отметить, что жалоба подана заявителем 01.04.2019 в 10:06 час., то есть в срок для подачи заявок.

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.

При проведении внеплановой проверки осуществления закупки в соответствии с требованиями ст.99 Закона о контрактной системе, в действиях заказчика установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, которое заключается в следующем.

В пункте 7 раздела 1.3 документации установлены требования к составу первой части заявки. Так, первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие сведения:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

2) 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.

Вместе с тем, установлено, что в документации заказчиком не установлены требования к материалам, используемым при выполнении работ, в соответствии с положениями п. 1 ч. 1 и ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе.

При таких обстоятельствах, требования к составу заявки установлены без учета положений ч. 3 ст. 66 Закона о контрактной системе и в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, что содержит признаки совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Комиссией учтено, что данное нарушение не может повлиять на результат электронного аукциона, поскольку все участники допущены до участия в электроном аукционе.

Руководствуясь ст.ст. 99, 105, 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, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» на положения документации об электронном аукционе на ремонт автомобильных дорог с твердым покрытием на территории сельских поселений Дмитряшевский, Конь-Колодезский, Хлевенский, Елец-Маланинский, Воробьевский сельсовет Хлевенского района Липецкой области (реестровый номер <...>) обоснованной в части довода о сокращении заказчиком срока подачи заявок.

2. Признать в действиях **заказчика** нарушения пунктов 2 и 3 ч. 1 ст.64 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе, поскольку данные нарушения не могут повлиять на результат электронного аукциона.

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.