

21.03.2018

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройиндустрия» (далее – Заявитель, Общество) б/н, б/д (вх. 1109 от 14.03.2018) на действия управления по транспорту и дорожному хозяйству администрации города Тулы (далее – Заказчик), администрации муниципального образования города Тулы (далее - Уполномоченный орган) при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия и элементов конструкции улично-дорожной сети в МО г.Тула (закупка № 0166300024718000096) (далее – Электронный аукцион), руководствуясь статьями 99, 106 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), административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступила жалоба Общества на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении Электронного аукциона.

Заявитель считает, что документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия и элементов конструкции улично-дорожной сети в МО г.Тула (далее - документация об электронном аукционе) не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе, а именно:

1. В нарушение части 3 статьи 33 Закона в пунктах 6.2, 6.2.1, 6.3, 6.3.1, 6.3.2, 6.3.3 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе установлены требования к наличию у участника закупки производственных мощностей, технологического оборудования
2. В нарушение части 13 статьи 34 Закона в документации об электронном аукционе отсутствует указание на порядок и сроки оплаты товара, работы

или услуги, порядок и сроки осуществления заказчиком приемки выполненных работ, а именно – в документации об электронном аукционе отсутствует указание на этапы выполнения работ, и одновременно отсутствует указание на то, что работы представляют собой единое целое, подлежащее оплате только после их полного выполнения. Считает, что невозможно определить, с какого конкретного момента нужно (можно) осуществлять сдачу оказанных услуг заказчику, а затем ожидать оплаты сданных услуг.

3. Требования об обязанности подрядчика проводить согласования с третьими лицами, приведенные в пунктах 6.6.1, 6.6.8, 6.6.9 и 6.6.10 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе, установлены Заказчиком в нарушение части 13 статьи 34 Закона.

4. Пункт 5.5.13 части III «Проект контракта» документации об электронном аукционе в части возложения на подрядчика обязанности по обеспечению «беспрепятственного доступа ... привлеченных экспертов ко всем видам работ в течение всего периода их выполнения и в любое время производства» противоречит частям 3, 4, 5 статьи 93 Закона, так как указанными положениями Закона заказчику предоставлено право привлекать экспертов к приемке уже выполненных работ, в период их сдачи заказчику.

5. Пункт 5.5.14 части III «Проект контракта» документации об электронном аукционе в части возложения на подрядчика обязанности по обеспечению «...представителей Заказчика, ответственных представителей осуществляющих контроль за соблюдением технологии и качества выполненных работ, а также привлеченных экспертов помещением для работы, автотранспортом для выезда на место производства работ» противоречит действующему законодательству, так как фактически переносит бремя (в том числе и финансовых затрат) по организации контроля и приемки выполненных (выполняемых) работ на подрядчика, в то время как положениями Гражданского кодекса Российской Федерации организация контроля за выполняемыми работами, организация приемки работ, формирование приемочной комиссии отнесены к обязанностям заказчика.

В жалобе Заявитель просит Тульское УФАС России провести внеплановую проверку электронного аукциона, выдать Уполномоченному органу обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

При этом присутствующий на заседании Комиссии представитель Заявителя сообщил, что снимает с рассмотрения Комиссии довод жалобы о нарушении Заказчиком, Уполномоченным органом части 13 статьи 34 Закона в части отсутствия в документации об электронном аукционе сведений о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, порядке и сроках осуществления заказчиком приемки выполненных работ; в остальной части

представитель Заявителя поддержал доводы жалобы в полном объеме.

Представители Уполномоченного органа, Заказчика, ГКУ ТО «ЦОЗ», присутствующие на заседании Комиссии, не согласились с доводами жалобы Общества, представили возражения на рассматриваемую жалобу и пояснили следующее:

1. Положения пунктов 6.2, 6.2.1, 6.3, 6.3.1, 6.3.2, 6.3.3 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе основаны на требованиях "ГОСТ 27945-95. Установки асфальтосмесительные. Общие технические условия" (введен в действие Постановлением Госстандарта РФ от 20.09.1995 N 478), "ТР 103-07. Технические рекомендации по устройству дорожных конструкций с применением асфальтобетона", "СП 78.13330.2012. Свод правил. Автомобильные дороги. Актуализированная редакция СНиП 3.06.03-85", СНиП 12-04-2002 «Безопасность труда в строительстве», установлены Заказчиком с целью защиты жизни и здоровья граждан, имущества физических и юридических лиц, государственного и муниципального имущества, обеспечения безопасности и защиты окружающей среды, обеспечения безопасности производства работ, а также для сохранения физико-механических свойств материала.

При этом указанные требования не обращены к участнику закупки и не обязывают к предоставлению в составе заявки на участие в Электронном аукционе иных документов и сведений, кроме предусмотренных Законом.

2. Условия, приведенные в пунктах 6.6.1, 6.6.8, 6.6.9 и 6.6.10 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ, являются требованиями, регламентирующими порядок производства работ, гарантирующими сохранность инженерных коммуникаций и их доступность, а также не требуют дополнительных материальных затрат, соответственно и не влияют на экономическую составляющую участия в закупке.

Взаимодействие Подрядчика с обслуживающими сети организациями регламентируются Федеральным законом «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» от 02.05.2006 года № 59-ФЗ.

Действия либо бездействие обслуживающих сети организаций, могут быть рассмотрены в рамках действующего законодательства.

Требования, установленные аукционной документацией, распространяются на всех участников закупки, соответствуют законодательству Российской Федерации и не ставят кого-либо в преимущественное положение.

3. Подпункт 5.5.13 части III «Проект контракта» документации об электронном аукционе, устанавливающий обязанность подрядчика «Обеспечить беспрепятственный доступ Заказчика, ответственных представителей осуществляющих контроль за соблюдением технологии и качества выполненных работ, а также привлеченных экспертов ко всем видам работ в течение всего периода их выполнения и в любое время производства», не противоречит действующему законодательству о контрактной системе, так

как является необходимым для Заказчика условием исполнения контракта. Учитывая, что Заказчиком привлекаются эксперты для проведения контроля за выполнением работ на всех этапах, а не только в рамках экспертизы, предусмотренной положениями Закона, установление такой обязанности для подрядчика обосновано и необходимо.

4. По мнению представителей Уполномоченного органа, Заказчика пункт 5.5.14 проекта контракта ни в коей мере не возлагает на подрядчика функции по содержанию дорог или организации контроля и приемки работ, то есть реализацию функций Заказчика. Как пояснили представители Уполномоченного органа, Заказчика для надлежащей организации и удобства работы подрядчик должен обладать помещением (либо где фактически находится, либо временными сооружениями для работы вблизи объектов). Для проведения контроля, составления или изучения документации, решения оперативных вопросов представители Заказчика, эксперты приезжают к подрядчику и работают в этом помещении необходимое количество времени. Если есть необходимость при этом выехать на объект для уточнения конкретных вопросов или решения спорных, подрядчик обеспечивает транспортировку этих лиц на объект. Указанные расходы покрываются из статьи накладных расходов, имеющих в сметах. При этом речь не идет о постоянном обеспечении транспортом представителей заказчика или экспертов для всех вопросов их деятельности.

Учитывая вышеизложенное, Заказчик, Уполномоченный орган действовали в полном соответствии с требованиями действующего законодательства о контрактной системе.

Изучив представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения данной жалобы, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком, Уполномоченным органом требований Закона при проведении вышеуказанного электронного аукциона, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение и документация об электронном аукционе размещены 28.02.2018 в единой информационной системе в сфере закупок. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 91 787 642,16 рублей.

В рассматриваемом деле объектом закупки является выполнение работ по ремонту дорожного покрытия и элементов конструкции улично-дорожной сети.

Относительно доводов, изложенных в жалобе Заявителя, Комиссией установлено следующее.

I. В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 64](#) Закона 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](#) Закона.

В силу пунктов 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

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

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с [частью 3 статьи 33](#) Закона не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

Раздел 6 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном

аукционе содержит общие требования к выполнению работы, ее качеству, в том числе к технологии производства работы, методам производства работы.

Так в пункте 6.2.1 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе указано, что «производство асфальтобетонных смесей должно осуществляться с использованием комплектов технически исправного сертифицированного технологического оборудования, предназначенного для приготовления асфальтобетонных смесей – асфальтосмесительных установок, соответствующих требованиям ГОСТ 27945-95, отвечать требованиям СП 78.13330.2012 «Автомобильные дороги. Актуализированная редакция СНиП 3.06.03-85, раздел 12, ГОСТ 9128-2013 и ГОСТ 31015-2002 (предъявляемым для II дорожно-климатической зоны), учитывать особенности применения битумов с добавлением полимеров и сертифицированных материалов, соответствующих требованиям настоящего Технического задания».

Комиссией установлено, что "ГОСТ 27945-95. Установки асфальтосмесительные. Общие технические условия" распространяется на асфальтосмесительные установки, предназначенные для приготовления асфальтобетонных смесей, по качеству и составу соответствующих ГОСТ 9128-2013.

Согласно разделу I "ГОСТ 27945-95. Установки асфальтосмесительные. Общие технические условия" требования стандарта, относящиеся, в том числе к конструкции асфальтосмесительных установок, к эргономике, безопасности и защите окружающей среды, а также требования к асфальтосмесительным установкам, направленные на обеспечение безопасности для жизни и здоровья людей и охраны окружающей среды, являются обязательными к применению.

В пункте 6.3 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе перечислены требования к перевозке асфальтобетонных смесей, в частности согласно подпункту 6.3.1 «Перевозку асфальтобетонных смесей к месту укладки производить в автомобилях-самосвалах грузоподъемностью не менее 15 тонн, оборудованных:

- устройством по укрытию перевозимой смеси;
- подъемным устройством кузова, обеспечивающим плавное увеличение угла его наклона с фиксацией в нескольких положениях;
- устройствами для подогрева кузова отходящими газами;
- подвеской кузова, создающей минимальную вибрацию при движении.

6.3.2. Перед загрузкой асфальтобетонной смеси кузов самосвала очистить от остатков предыдущей партии и посторонних примесей, после чего

смазать специальными составами: мыльным раствором, эмульсией. Смазка кузовов мазутом, соляркой, дизтопливом не допускается.

6.3.3. Загрузку смеси из смесителя или бункера-накопителя во избежание её расслоения при перевозке производить в три приема:

- первый – погрузить смесь в переднюю часть кузова;
- второй – погрузить смесь в заднюю часть кузова;
- третий – погрузить смесь в среднюю часть кузова.

При емкости кузова самосвала более 15 тонн загружать кузов за пять приемов:

- первый, второй, третий – по предыдущей схеме;
- четвертый – между 1-м и 3-м;
- пятый – между 3-м и 2-м.

Загружать кузов асфальтобетонной смесью за один прием не допускается».

Аналогичные требования к транспортировке асфальтобетонной смеси (для сохранения физико-механических свойств материала) к месту укладки содержатся в пункте 5.3 "ТР 103-07. Технические рекомендации по устройству дорожных конструкций с применением асфальтобетона".

В соответствии с подпунктом 5.3.1. "ТР 103-07. Технические рекомендации по устройству дорожных конструкций с применением асфальтобетона" асфальтобетонные смеси к месту укладки транспортируют автосамосвалами большой грузоподъемности (до 23 - 28 т и более):

- а) оборудованных устройствами для подогрева кузовов отходящими газами и тентом для укрытия перевозимой смеси;
- б) имеющих подъемное устройство, обеспечивающее постепенное увеличение угла наклона кузова с фиксацией его положения в нескольких местах;
- в) имеющих конструкцию подвески, которая создавала бы минимальную вибрацию при движении.

С учетом вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о законности действий Заказчика при описании общих требований к выполнению работы, ее качеству, в том числе к технологии производства работы, методам производства работы. Указанные требования обусловлены требованием заказчика использовать при выполнении работ асфальтобетонную смесь, соответствующую ГОСТ 9128.

Вместе с тем Заявитель на заседание Комиссии не представил

доказательств, подтверждающих обоснованность своего довода.

При таких обстоятельствах соответствующий довод жалобы Общества Комиссия считает необоснованным.

II. Довод Общества о нарушении части 13 статьи 34 Закона в части установления требования об обязанности подрядчика проводить согласования с третьими лицами Комиссия считает необоснованным по следующим обстоятельствам.

Пунктом 6.6.1 части II ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе установлено, что перед началом производства работ Подрядчику необходимо обратиться в соответствующие обслуживающие сети организации для согласования мест расположения смотровых люков и дождеприемных решеток необходимых для ремонта.

Пунктом 6.6.8 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия и элементов конструкции улично-дорожной сети в муниципальном образовании город Тула установлены требования, согласно которым после производства работ необходимо предъявить выполненные работы для освидетельствования и подписания актов на скрытые работы ответственным представителям осуществляющим контроль за соблюдением технологии и качества выполненных работ, а также подписания актов об отсутствии претензий о сохранности инженерных коммуникаций, отсутствии строительного мусора в камерах смотровых колодцев и количестве поднятых на уровень дорожного покрытия люков у представителей соответствующих обслуживающих коммуникаций организаций.

Пунктом 6.6.9 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе предусмотрено, что устройство верхнего слоя покрытия допускается только после освидетельствования выполненных работ и отсутствия претензий по ремонту (подъему на проектную высоту) смотровых люков и дождеприемных решеток организациями обслуживающими соответствующие коммуникации.

Пунктом 6.6.10. части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе определено, что приемка выполненных работ по Объекту ремонта дорожного покрытия в целом осуществляется при наличии подписанного акта об отсутствии претензий к количеству поднятых люков и состоянию смотровых камер со стороны соответствующих обслуживающих сети организации.

Условия, приведенные в пунктах 6.6.1, 6.6.8, 6.6.9 и 6.6.10 части II. ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ документации об электронном аукционе, являются требованиями, регламентирующими порядок производства работ, гарантирующими сохранность инженерных коммуникаций и их доступность, а также не требуют дополнительных материальных затрат, соответственно и не влияют

на экономическую составляющую участия в закупке.

Требование о взаимодействии подрядчика с обслуживающими сети организациями установлено Заказчиком на основании решения Тульской городской думы от 31.01.2018 №47/1156 «О правилах благоустройства территории муниципального образования город Тула», регламентируются Федеральным законом «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» от 02.05.2006 года № 59-ФЗ.

Действия либо бездействие обслуживающих сети организаций, могут быть рассмотрены в рамках действующего законодательства.

Требования, установленные документацией об электронном аукционе, распространяются на всех участников закупки, соответствуют законодательству Российской Федерации и не ставят кого-либо в преимущественное положение.

III. Относительно доводов Заявителя о несоответствии требований пунктов 5.5.13, 5.5.14 части III «Проект контракта» документации об электронном аукционе положениям действующего законодательства Российской Федерации, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В разделе 5 «Права и обязанности сторон» части III «Проект контракта» документации об электронном аукционе установлено, что подрядчик среди прочего обязан:

- обеспечить беспрепятственный доступ Заказчика, ответственных представителей осуществляющих контроль за соблюдением технологии и качества выполненных работ, а также привлеченных экспертов ко всем видам работ в течение всего периода их выполнения и в любое время производства (пункт 5.5.13);
- обеспечить представителей Заказчика, ответственных представителей осуществляющих контроль за соблюдением технологии и качества выполненных работ, а также привлеченных экспертов помещением для работы, автотранспортом для выезда на место производства работ (пункт 5.5.14).

В соответствии с [частью 1 статьи 2](#) Закона законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации (далее также Гражданский кодекс РФ), Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального [закона](#) и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных

законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному [закону](#).

Следовательно, при определении условий контракта его стороны основываются на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации с учетом особенностей, предусмотренных [Законом](#).

Согласно [части 1 статьи 420](#) Гражданского кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Одним из основополагающих в гражданском законодательстве является принцип свободы договора, исходя из которого, в силу [части 1 статьи 1](#) Гражданского кодекса Российской Федерации участники гражданских правоотношений свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

В силу [части 4 статьи 421](#) Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

[Частью 1 статьи 422](#) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Необходимо отметить, что [Закон](#) не содержит каких-либо императивных норм или запретов в отношении требований, содержащихся в пунктах 5.5.13, 5.5.14 части III «Проект контракта» документации об электронном аукционе. Следовательно, такие требования могут определяться Заказчиком самостоятельно, как стороной договора, определяющей его условия.

При этом требования, установленные документацией об электронном аукционе, распространяются на всех участников закупки и не ставят кого-либо в преимущественное положение; не являются явно обременительными для исполнителя контракта и существенным образом не нарушают баланс интересов сторон контракта.

В тоже время, договорные правоотношения сторон, являющиеся доводом жалобы, регулируются нормами, закрепленными гражданским законодательством и при исполнении контракта могут быть обжалованы в судебном порядке, в связи с чем рассмотрение указанного вопроса не входит в полномочия Комиссии.

На основании [части 3 статьи 65](#) Закона любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе

направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе.

Однако из материалов данного дела установлено, что в установленные Законом сроки запросы о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе от Общества не поступали.

Кроме того заявку на участие в Электронном аукционе Общество не подавало.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

На заседании Комиссии, а также в составе жалобы Заявителем не представлены объективные доказательства и документально не подтверждены доводы, изложенные в жалобе, свидетельствующие о нарушении Заказчиком, Уполномоченным учреждением норм Закона и невозможности формирования заявки на участие в электронном аукционе ввиду установления таких требований.

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеперечисленные положения документации об электронном аукционе не противоречат Закону и не нарушают прав и законных интересов потенциальных участников данной закупки, в том числе Общества.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями статьи 99, 106 Закона, Административным регламентом, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройиндустрия» б/н, б/д (вх. 1109 от 14.03.2018) на действия управления по транспорту и дорожному хозяйству администрации города Тулы, администрации муниципального образования города Тулы при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта выполнение работ по ремонту дорожного покрытия и элементов конструкции улично-дорожной сети в МО г.Тула (закупка № 0166300024718000096) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 9 статьи 106 Закона.