Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: …., Членов комиссии: …

в присутствии представителя государственного учреждения «Главное управление дорожного хозяйства Оренбургской области» ….,

в присутствии представителя Государственного казенного учреждения Оренбургской области «Центр организации закупок» - ….,

представитель Муниципального бюджетного учреждения культуры «Клубная система Сорочинского городского округа Оренбургской области» не явился, о дате, месте и времени рассмотрения уведомлены надлежащим образом,

представители ООО «Новая Линия» на рассмотрение жалобы не явились, о дате, месте и времени рассмотрения уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Новая Линия» на действия государственного учреждения «Главное управление дорожного хозяйства Оренбургской области» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту путепровода на км 19+962 автомобильной дороги Обход г. Оренбурга в Оренбургском районе Оренбургской области (номер извещения №0853500000319009261),

УСТАНОВИЛА:

28.08.2019 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Новая Линия» (далее – Заявитель) на действия государственного учреждения «Главное управление дорожного хозяйства Оренбургской области» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту путепровода на км 19+962 автомобильной дороги Обход г. Оренбурга в Оренбургском районе Оренбургской области (номер извещения №0853500000319009261) (далее – Закупка).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона РФ 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), Заказчику, Уполномоченному органу, оператору электронной площадки выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Из довода жалобы следует, что в документации об электронном аукционе допущены многочисленные нарушения Закона о контрактной системе.

1) В инструкции по заполнению заявки, равно как и в аукционной документации в целом отсутствует указание на раздел или пункт документации о закупке, в котором содержатся показатели, предусмотренные ч.2 ст. 33 Закона о контрактной системе, в отношении которых частники закупки делают предложение в своих заявках.

2) В приложении к проекту контракта установлены требования к позициям «ЦИНОЛ*», «Техноэластмост С*», «ПРИМ ПРОМКОР*», «MasterEmaco P 5000 AP (EMACO NANOCRETE AP)*, «MasterEmaco S 5400 (EMACO Nanorcete R4)* которые становятся известными только при испытании.

3) В позиции «ЦИНОЛ*», установлены требования в виде: «Массовая доля цинка, %» - «95» (минимальный показатель). Однако согласно информации производителя (ТУ2313-012-12288779-99), массовая доля цинка должна составлять 96%. По мнению Заявителя, Заказчик вводит в заблуждение участников закупки, поскольку устанавливает недостоверные требования к показателям товаров для выполнения работ.

4) Заказчик нарушил положения ст. 34 Закона о контрактной системе, установив в проекте контракта размер штрафа.

Представитель Заказчика пояснила, что на участие в аукционе было подано 2 заявки, все заявки допущены, следовательно, ошибок технического характера у участников не возникало.

Заказчик для указания параметров не требует лабораторных исследований, достаточно определить показатели товара в границах, установленных ГОСТами, а при производстве работ уже обеспечить лабораторные исследования.

Позиции, описанные заявителем жалобы установлены таблицей «Основные технические характеристики материалов (или эквивалентов)», следовательно, это не требования к материалам, а требования и показатели эквивалентности материалов, согласно которым участник может использовать материалы не только определенных марок, но и их эквивалентов в рамках установленных показателей. Установление минимального показателя массовой доли цинка для позиции «ЦИНОЛ*» наоборот увеличивает границы низшего предела характеристики материала для использования Подрядчиком материала, не нарушает прав участников аукциона.

Представитель Заказчика считает, что указание фиксированной суммы штрафа в государственном контракте ни коем образом не нарушает права участников и исполнителей государственной закупки и не создает дополнительных трудностей при формировании предложений по исполнению

контракта и участии в закупке.

Представитель Уполномоченного органа пояснил, что нарушений в аукционной документации Заказчика не усматривается. Просил признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч.3 ст.99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, пришла к следующим выводам:

20.08.2019 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация об электронном аукционе на выполнение работ по ремонту путепровода на км 19+962 автомобильной дороги Обход г. Оренбурга в Оренбургском районе Оренбургской области (номер извещения №0853500000319009261).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 52 152 105 ,00 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

1) В соответствии с ч.2 ст. 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

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

В п. 22 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» информационной карты электронного аукциона установлено: первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

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);

а) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). (Данную информацию участник аукциона обязан указывать только в случае установления в Техническом задании требований к характеристикам поставляемого (используемого) товара (максимальных и (или) минимальных значений показателей товара, а также значений показателей, которые не могут изменяться) и только по тем позициям товаров, в которых не указан товарный знак (не установлено требование оригинальности запасных частей к имеющемуся оборудованию обозначенным товарным знаком) или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе).

В таблице основных технических характеристик материалов* (или эквивалентов), применяемых при ремонте путепровода на км 19+962 автомобильной дороги Обход г. Оренбурга в Оренбургском районе Оренбургской области установлены технические характеристики материалов с указанием минимальных и максимальных показателей, а также показателей, значение которых может не изменяться.

В п. 23 Информационной карты аукционной документации содержится инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе.

Таким образом, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, о том, что участникам электронного аукциона в первых частях своих заявок необходимо указать конкретные показатели в соответствии с аукционной документацией. Довод заявителя не находит своего подтверждения.

2) Согласно части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, среди прочего, наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 названного Федерального закона.

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация, среди прочего, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 названного Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии со статьей 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, среди прочего, краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33

названного Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта.

Частью 1 статьи 64, пунктами 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются 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 места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

- 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 таблице основных технических характеристик материалов* (или эквивалентов), применяемых при ремонте путепровода на км 19+962 автомобильной дороги Обход г. Оренбурга в Оренбургском районе Оренбургской области установлены следующие показатели:

Для позиции «ЦИНОЛ*» - массовая доля цинка, %; массовая доля нелетучих веществ, %; время высыхания до степени 3 при температуре $(20\pm2)^{o}$ С, час; плотность композиции, г/см^3;

Для позиции «Техноэластмост С* - толщина, мм; масса вяжущего с наплавляемой стороны кг/м^2; разрывная сила при растяжении в продольном направлении, Н; разрывная сила при растяжении в поперечном направлении, Н; относительное удлинение при растяжении в момент разрыва в продольном и поперечном направлениях, %; водопоглощение в течение 24 часов, % по массе; сопротивление статистическому продавливанию, в течение 24 часов, Н;

Для позиции «ПРИМ ПРОМКОР» - массовая доля нелетучих веществ, %; плотность материалов при 20^0С, кг/дм^3; температурный режим эксплуатации покрытий, ^{0}С; адгезия пленки, баллы; стойкость к абразивному износу при давлении 4 атм., кг/мм;

Для позиции «MasterEmaco P 5000 AP (EMACO NANOCRETE AP)* - время жизни раствора при температуре 21^0С$\pm2^0$С и относительной влажности воздуха 60%±10%, мин; температура применения (основание и окружающая среда),^{0}С; сохранение прочности на отрыв стальной арматуры, обработанной MasterEmaco P 5000 AP в сравнении с необработанной арматурой, %;

Для позиции «MasterEmaco S 5400 (EMACO Nanorcete R4)* - фибронаполнитель; максимальная крупность заполнителя, мм; подвижность растворной смеси по расплыву конуса, мм; прочность на сжатие через 1 сут., Мпа; прочность на сжатие через 28 сут., МПА; адгезия к бетону, Мпа.

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что по ряду требований к товарам, используемым при выполнении работ заказчик установил значения показателей, определяемых только по результатам испытаний. Изложенное указывает на невозможность указания конкретных показателей по данным позициям участниками в своих заявках ввиду отсутствия на момент подачи заявки товаров и отсутствия необходимости иметь таковые при подаче заявок.

Следовательно, заказчик нарушил требования части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, поскольку описание подобным образом характеристик не является объективным, не позволяет определить

соответствие предлагаемых к использованию товаров потребностям заказчика на стадии рассмотрения заявок, а также при приёмке товара (без проведения дополнительно соответствующих испытаний).

Каких-либо доказательств необходимости описания объекта закупки подобным образом документация не содержит, и при рассмотрении жалобы не представлено.

Следовательно, данный довод Заявителя обоснованный.

3) В таблице основных технических характеристик материалов* (или эквивалентов), применяемых при ремонте путепровода на км 19+962 автомобильной дороги Обход г. Оренбурга в Оренбургском районе Оренбургской области для позиции «ЦИНОЛ*» установлена массовая доля цинка, % - 95 (минимальный показатель) массовая доля нелетучих веществ – 77 (минимальный показатель) и 80 (максимальный показатель).

Заявитель в обоснование своей позиции ссылается на информацию от производителя (ТУ 2313-012-12288779-99), согласно которой массовая доля цинка составляет 96%, массовая доля нелетучих веществ,%, должна быть 79,0±1, т.е. 78-80.

Между тем, информация одного производителя не может являться подтверждением доказательств того, что не существует товара с иными показателями, установленными аукционной документацией.

Таким образом, довод заявителя необоснованный.

4) В соответствии с ч.5 ст. 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). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня 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 порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно ч.7 ст. 34 Закона о контрактной системе, пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со

дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

Федеральным законом от 01.05.2019 года № 71-фз-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" внесены изменения в ч.ч. 5,7 ст. 34 Закона о контрактной системе в части исключения слова "в виде фиксированной суммы».

В проекте контракта Заказчиком установлено: «*15.3. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф в размере ____ % (размер штрафа будет указан по результатам электронного аукциона) от цены настоящего Контракта, что составляет _____ рублей (размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона) (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 15.4, 15.5, 15,6 настоящего контракта):.*

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 3 «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)», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

а) 10 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

в) 1 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

15.4. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа устанавливается в размере _____рублей (размер штрафа в виде фиксированной суммы будет

указан по результатам электронного аукциона)

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 5 «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)», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

а) в случае, если цена контракта не превышает начальную (максимальную) цену контракта:

- 10 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

- 5 процентов начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

- 1 процент начальной (максимальной) цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);

б) в случае, если цена контракта превышает начальную (максимальную) цену контракта:

- 10 процентов цены контракта, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

- 5 процентов цены контракта, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);

- 1 процент цены контракта, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно).

15.5. За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренного контрактом, которые не имеют стоимостного выражения, Подрядчик уплачивает Заказчику штраф в размере _____ рублей (размер штрафа в виде фиксированной суммы будет указан по результатам электронного аукциона)

Размер штрафа определяется в порядке, установленном пунктом 6 «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)», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 августа 2017 г. № 1042, а именно:

а) 1000 рублей, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

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)»

Таким образом, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчик установил требования к размеру штрафа без учета внесенных изменений в законодательство о контрактной системе, таким образом, нарушив ч.ч. 5,7 ст. 34 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, учитывая, что на участие в аукционе было подано 2 заявки, все заявки допущены, соблюдая баланс интересов сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России считает возможным предписание не выдавать

На основании вышеизложенного, руководствуясь п. 2 ч. 22 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО Общества с ограниченной ответственностью «Новая Линия» на действия государственного учреждения «Главное управление дорожного хозяйства Оренбургской области» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту путепровода на км 19+962 автомобильной дороги Обход г. Оренбурга в Оренбургском районе Оренбургской области (номер извещения №0853500000319009261) частично обоснованной.

2. Признать государственное учреждение «Главное управление дорожного хозяйства Оренбургской области» нарушившим ч.1 ст.33, ч.ч. 5,7 ст.34 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев

Председатель комиссии: …

Члены комиссии …

…