

РЕШЕНИЕ

Дата принятия: 10.10.2018

Место принятия: Белгородское УФАС России

г. Белгород, ул. Преображенская, д. 82

Комиссия Белгородского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 05.10.2018 № 414 «О создании комиссии по контролю в сфере закупок для рассмотрения жалобы ООО «Транс Логистик» (далее – Комиссия), при участии представителей заказчика – ОГБУ «Управление капитального строительства Белгородской области», уполномоченного органа - управления государственного заказа и лицензирования Белгородской области, в отсутствие представителей заявителя – ООО «Транс Логистик» (о времени и месте рассмотрения жалобы надлежаще уведомлено), рассмотрев материалы дела № 625-18 Т по жалобе ООО «Транс Логистик» на положения документации об электронном аукционе на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту: «Капитальный ремонт первой очереди ОГБУЗ «Больница скорой медицинской помощи» на базе ОГБУЗ «Городская больница №2 г. Белгорода» (под лимит 2018 года) (закупка №0126200000418002281) (далее – Электронный аукцион), проведя внеплановую проверку в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Белгородское УФАС России поступила жалоба ООО «Транс Логистик» на положения документации об Электронном аукционе.

Из жалобы следует, что документация об Электронном аукционе не соответствует положениям Закона о контрактной системе, а именно:

1. В нарушение части 3 статьи 33 Закона о контрактной системе в «Техническом задании Приложения №1 «Описание объекта закупки» документации об Электронном установлены требования к показателям характеристик используемых материалов:

- Грунтовка ГФ-021 в соответствии с ГОСТ 25129-82 «Грунтовка ГФ-021. Технические

условия» - Цвет пленки грунтовки - красно-коричневый, оттенок не нормируется. Внешний вид пленки после высыхания: пленка ровная, однородная, матовая или полуглянцевая. Пленка при шлифовании образует ровную поверхность, и не засаливает шкурку;

- Краска водоэмульсионная ВД-АК-111 в соответствии с ГОСТ 28196-89 «Краски водно-дисперсионные. Технические условия» - Цвет пленки краски находится в пределах допускаемых отклонений, установленных образцами (эталоны) цвета "Картотеки" или контрольными образцами цвета. После высыхания краска образует пленку с ровной однородной матовой поверхностью.

- мнению заявителя, указанные требования запрещены действующим законодательством в сфере закупок, т.к. такие требования возможно определить только после применения материала, что может привести к излишним тратам подрядчика, а в последствии к убыткам.

2. В проекте контракта содержится условие, предусматривающее право заказчика в погашение неустойки (штрафов, пеней) удержать сумму неустойки (штрафов, пеней) из стоимости подлежащих оплате работ, что не соответствует положениям законодательства о контрактной системе.

3. В п. 4.22 проекта контракта содержится обязанность подрядчика представлять заказчику документы:

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

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

- этом, в п. 11 проекта контракта установлена ответственность подрядчика за неисполнение обязанностей, предусмотренных контрактом.

Данные положения проекта контракта не соответствуют нормам гражданского законодательства и законодательства о контрактной системе.

Заказчик – ОГБУ «Управление капитального строительства Белгородской области», уполномоченный орган - управление государственного заказа и лицензирования Белгородской области представили возражения на жалобу ООО «Транс Логистик», с доводами, изложенными в жалобе, не согласны, просят признать жалобу необоснованной.

На заседании Комиссии представители заказчика, уполномоченного органа поддержали доводы, изложенные в возражениях на жалобу ООО «Транс Логистик», считают жалобу необоснованной.

Комиссия, рассмотрев жалобу ООО «Транс Логистик», заслушав доводы участвующих лиц, проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, приходит к следующим выводам.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 18.09.2018 размещены извещение и документация об Электронном аукционе.

Объект закупки – выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту: «Капитальный ремонт первой очереди ОГБУЗ «Больница скорой медицинской помощи» на базе ОГБУЗ «Городская больница №2 г. Белгорода» (под лимит 2018 года).

Начальная (максимальная) цена контракта – 164 805 896,00 рублей.

На момент рассмотрения жалобы ООО «Транс Логистик» контракт по результатам Электронного аукциона не заключен.

1. [Частью 3 статьи 33](#) Закона о контрактной системе установлено, что 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 [Законом](#) о контрактной системе.

В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со [статьей 33](#) Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу пункта 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 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе при составлении описания объекта закупки заказчик должен использовать показатели, требования, условные обозначения и терминологию, касающиеся 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.

Согласно п. 6 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Электронном аукционе *«описание объекта закупки, в том числе требования к качеству, техническим характеристикам работ, максимальные и минимальные значения показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться материалов, используемых при выполнении работ, приведены в Приложении №1 «Описание объекта закупки»» к настоящей документации об электронном аукционе».*

В соответствии с п. 7 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона» документации об Электронном аукционе объем подлежащих выполнению работ должен соответствовать техническому заданию, сметной документации, ведомости строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту (Приложение №1 «Описание объекта закупки» к документации об электронном аукционе).

Приложение №1 к документации об Электронном аукционе содержит «Техническое задание», в котором установлен перечень применяемых материалов и требования к показателям характеристик таких материалов.

В п. 3 Технического задания указаны следующие требования к материалу Грунтовка ГФ-021 в соответствии с ГОСТ 25129-82 «Грунтовка ГФ-021. Технические условия» - Цвет пленки грунтовки - красно-коричневый, оттенок не нормируется. Внешний вид пленки после высыхания: пленка ровная, однородная, матовая или полуглянцевая. Пленка при шлифовании образует ровную поверхность, и не засаливает шкурку.

В п. 5 Технического задания указаны требования к материалу Краска водоэмульсионная ВД-АК-111 в соответствии с ГОСТ 28196-89 «Краски водно-дисперсионные. Технические условия» - Цвет пленки краски находится в

пределах допускаемых отклонений, установленных образцами (эталонами) цвета "Картотеки" или контрольными образцами цвета. После высыхания краска образует пленку с ровной однородной матовой поверхностью.

Требования, установленные к применяемым материалам в пунктах 3 и 5 «Технического задания», не противоречат соответственно ГОСТ 25129-82 и ГОСТ 28196-89.

В Разделе I «Общие положения» документации об Электронном аукционе содержится инструкция по заполнению первой и второй частей заявки на участие в электронном аукционе, согласно которой *«При подготовке заявки на участие в аукционе участник закупки должен руководствоваться описанием объекта закупки, приведенным в настоящей документации. При описании характеристик товаров, работ, услуг не допускается использование словосочетаний типа «должен быть», «должен представлять», а также формулировок «не более», «не менее», «±» при описании показателей характеристик, за исключением случаев, когда показатель не имеет конкретного значения в соответствии с нормативно-технической документацией»* (п. 12.10).

Указанные в жалобе оспариваемые пункты «Технического задания» отнесены к характеристикам материалов, значение показателей которых отнесены к неизменным показателям, что не препятствует участникам закупки заполнить заявку на участие в аукционе.

ООО «Транс Логистик» на рассмотрение дела не явилось, доказательств возможности определить требования, установленные в пунктах 3, 5 «Технического задания» Приложения №1 «Описание объекта закупки» документации об Электронном аукционе только после применения материала не представило.

При таких обстоятельствах, довод ООО «Транс Логистик» о ненадлежащем описании объекта закупки при проведении Электронного аукциона, не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 11.1 проекта контракта документации об Электронном аукционе *«В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Заказчик направляет подрядчику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней)»*.

Согласно пункту 11.15 проекта контракта документации об Электронном аукционе *«В погашение неустойки (штрафов, пеней) Заказчик вправе удержать сумму неустойки (штрафов, пеней) из стоимости подлежащих оплате работ, уведомив Подрядчика о зачете встречных требований в порядке ст.410 ГК РФ»*.

В силу части 6 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

В соответствии с пунктом 1 статьи 407 Гражданского кодекса РФ обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Согласно статье 410 Гражданского кодекса РФ обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. В случаях, предусмотренных законом, допускается зачет встречного однородного требования, срок которого не наступил. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

При рассмотрении дела представители заказчика, уполномоченного органа пояснили, что условие, предусмотренное пунктом 11.5 проекта контракта документации об Электронном аукционе, основано на нормах Гражданского кодекса РФ и не противоречит положениям Закона о контрактной системе. Указанное условие проекта контракта является средством минимизации рисков заказчика, связанных с взысканием соответствующей неустойки в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком своих обязательств по контракту, и направлено на упрощение процедуры удовлетворения за счет средств оплаты по контракту требований заказчика к контрагенту.

В доказательство своей позиции представители заказчика и уполномоченного органа сослались на позицию ФАС России, Минэкономразвития России и Минфина России, изложенную в соответствующих письмах.

Согласно письму ФАС России от 10.12.2015 № АЦ/70978/15 включение в проект контракта условия о том, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе произвести оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени), не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

В соответствии с письмом Минфина России от 30.12.2016 № 09-04-08/80112 условиями государственного (муниципального) контракта может быть предусмотрено, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) по указанному контракту своих обязательств по уплате неустойки государственный (муниципальный)

заказчик начисляет на основании требований об уплате неустойки задолженность поставщика (подрядчика, исполнителя) и осуществляет ее оплату за поставщика (подрядчика, исполнителя) из средств, подлежащих выплате поставщику (подрядчику, исполнителю) в связи с приемкой поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги.

Оплата государственного (муниципального) контракта осуществляется путем выплаты поставщику (подрядчику, исполнителю) государственного (муниципального) контракта суммы, уменьшенной на сумму неустойки (пеней, штрафов), которая перечисляется в установленном порядке в доход соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации.

Аналогичная позиция содержится в письмах Минэкономразвития РФ от 31.03.2017 № ОГ-Д28-3988, от 15.02.2016 № Д28и-416, от 27.01.2017 № Д28-290.

Заявитель на рассмотрение дела не явился, доказательств, подтверждающих довод жалобы, не представил.

При таких обстоятельствах, довод ООО «Транс Логистик» о несоответствии положений проекта контракта документации об Электронном аукционе нормам Закона о контрактной системе являются необоснованными.

3. Согласно части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В силу части 7 статьи 30 Закона о контрактной системе [типовые условия](#) контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 утверждены типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее – Типовые условия).

В соответствии с пунктами 4 и 6 Раздела I «Условия об обязанностях поставщика (подрядчика, исполнителя)» вышеназванных Типовых условий в контракты подлежат включению следующие положения:

- в течение 10 рабочих дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) выполненных обязательств по договору с субподрядчиком, соисполнителем представлять заказчику следующие документы:

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

б) копии платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) субподрядчику, соисполнителю, - в случае если договором, заключенным между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем, предусмотрена оплата выполненных обязательств до срока оплаты поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, предусмотренного контрактом, заключенным с заказчиком (в ином случае указанный документ представляется заказчику дополнительно в течение 5 дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, выполненных субподрядчиком, соисполнителем (пункт 4 Раздела I Типовых условий);

- нести гражданско-правовую ответственность перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей, в том числе:

а) за представление документов, указанных в [пунктах 2 - 4](#) настоящего раздела, содержащих недостоверные сведения, либо их непредставление или представление таких документов с нарушением установленных сроков; б) за непривлечение субподрядчиков, соисполнителей в объеме, установленном в контракте (пункт 6 Раздела I Типовых условий).

Из пункта 27 Раздела II «Информационная карта электронного аукциона», пункта 4.19 проекта контракта документации об Электронном аукционе следует, что к подрядчику, не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, устанавливается требование о привлечении к исполнению государственного контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций согласно ч. 5 ст. 30 Федерального закона №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Пунктами 4.22, 4.24 проекта контракта документации об Электронном аукционе установлены следующие требования к подрядчику:

- п. 4.22. В течение 10 рабочих дней со дня оплаты подрядчиком выполненных обязательств по договору с субподрядчиком, соисполнителем представлять Заказчику следующие документы:

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

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

- п. 4.24. Нести гражданско-правовую ответственность перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, исполнителей, в том числе:

а) за представление документов, указанных в пунктах 4.20-4.22 настоящего раздела, содержащих недостоверные сведения, либо их непредставление или представление таких документов с нарушением установленных сроков;

б) за непривлечение субподрядчиков, исполнителей в объеме, установленном в контракте.

Данные требования соответствуют положениям части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе и Типовым условиям контрактов, предусмотренным Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466.

С учетом вышеизложенного, доводы ООО «Транс Логистик» о наличии в проекте контракта документации об Электронном аукционе неправомерных требований к подрядчику не нашли своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Транс Логистик» необоснованной.

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

