

РЕШЕНИЕ

по делам № ЖФ-161/2017, № ЖФ-163/2017, № ЖФ-164/2017

и внеплановой проверке

04.12.2017 г. Благовещенск

(в полном объёме изготовлено 07.12.2017)

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее - Амурское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе: <...>,

в присутствии представителей от государственного заказчика: <...>, действующего на основании доверенности от 01.12.2017 № 28/ТО/13; <...>, действующей на основании доверенности от 01.12.2017 № 28/ТО/13 (представителям стороны по делу разъяснены права, порядок рассмотрения дела, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии),

от заявителей жалоб представители не явились, о месте и времени рассмотрения дела лица уведомлены надлежащим образом,

рассмотрела поступившие в Амурское УФАС России от ООО "ПЕРСПЕКТИВА", ООО "НОВОСТРОЙ" и ООО "ЦЕНТР ПОСТАВОК ПРОФИТ" жалобы на положения аукционной документации при осуществлении государственным заказчиком – управлением Федеральной службы исполнения наказаний по Амурской области закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта "Многоквартирный жилой дом в г. Благовещенске Амурской области", объявленной извещением № 0123100007617000120 от 14.11.2017 на электронной площадке ООО "РТС-тендер" www.rts-tender.ru, нарушающие, по мнению заявителя, требования Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе).

Из жалобы ООО "ПЕРСПЕКТИВА" следует, что заказчик в нарушение требований Закона о контрактной системе неправомерно не установил в проекте контракта условия о сроках возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

Проект контракта заказчика определяет порядок оплаты выполненных работ, но не содержит информацию о сроке оплаты выполненных работ.

Заказчик в аукционной документации установил неверный срок окончания предоставления разъяснений положений аукционной документации.

Из жалобы ООО "НОВОСТРОЙ" следует, что заказчик не установил в аукционной документации надлежащую инструкцию по заполнению подаваемой на участие в электронном аукционе заявки, что может повлечь за собой необоснованное отклонение участника закупки от участия в электронном аукционе.

Из жалобы ООО "ЦЕНТР ПОСТАВОК ПРОФИТ" следует, что заказчик в извещении о проведении электронного аукциона не указал исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии со статьей 31 Закона о контрактной системе.

В документации об аукционе заказчик неправомерно не отразил описание объекта закупки в части требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам товаров и материалов, используемых при выполнении работ.

Заказчиком неправомерно в проекте контракта не установлен срок оплаты промежуточных работ (этапов работ), а также неверно установлены штрафы и пеня за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту.

В связи с изложенным, заявители жалоб просят признать в действиях государственного заказчика наличие нарушений требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе и выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Представители государственного заказчика с доводами заявителей жалоб не согласились. Представили письменные возражения, указанные возражения приобщены к материалам дела. Просят признать жалобы необоснованными.

Комиссия Амурского УФАС России, исследовав материалы дела, установила следующее.

14.11.2017 государственным заказчиком – управлением Федеральной службы исполнения наказаний по Амурской области на электронной площадке ООО "РТС-тендер" www.fts-tender.ru размещено извещение № 0123100007617000120 и документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта "Многоквартирный жилой дом в г. Благовещенске Амурской области".

Соответствующая информация также размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 186332218,95 рублей. Дата и время окончания подачи заявок - 30.11.2017 в 17:00, проведения аукциона в электронной форме - 04.12.2017 в 09:45.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 01.12.2017 на участие в торгах не подано ни одной заявки. В связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе не было подано ни одной заявки, на основании части 16 статьи 66 Закона о контрактной системе, аукцион признается несостоявшимся.

Рассмотрев жалобы, исследовав материалы дела, заслушав доводы стороны, проведя в соответствии с частями 3, 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку закупки, Комиссия Амурского УФАС России приходит к выводу об обоснованности жалоб по следующим основаниям.

Частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Разделом 10 проекта контракта установлено, что исполнение государственного контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", или внесением денежных средств на указанный государственным заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими государственному заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется генеральным подрядчиком самостоятельно.

В нарушение требований части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе государственным заказчиком условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта в проект контракта не включено.

Согласно части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие 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.

Частью 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Пунктом 2.3 проекта контракта предусмотрено, что оплата работ производится в соответствии со сроками, установленными графиком выполнения работ (приложение № 1 к Контракту) после сдачи Генеральным подрядчиком и приемки Государственным заказчиком работ, оформленных по соответствующим унифицированным формам (КС-2, КС-3). Окончательная полная оплата Государственным заказчиком Генеральному подрядчику за выполненные работы производится только после сдачи завершённого строительством Объекта в эксплуатацию и оформления соответствующих актов приемки (КС-11, КС-14).

В качестве приложения к проекту контракта заказчиком предусмотрен график выполнения строительно-монтажных работ и освоения денежных средств по объекту "Многоквартирный жилой дом в г. Благовещенске Амурской области" по отдельным видам работ.

В нарушение требований частей 13, 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе проект контракта не включает обязательное условие о порядке и сроках оплаты выполненных работ и/или отдельных этапов (результатов) работ.

Согласно части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с частью 4 статьи 65 Закона о контрактной системе 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.

Из извещения о проведении электронного аукциона следует, что датой окончания подачи заявок является 30.11.2017.

Таким образом участник закупки вправе получить от государственного заказчика разъяснения положений аукционной документации в срок до

28.11.2017 (включительно).

Однако, пунктом 14 части II Информационной карты аукционной документации установлены следующие даты начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об аукционе: начало предоставления разъяснения – 14.11.2017, окончания – 26.11.2017.

В нарушение требований части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе государственный заказчик сократил срок для дачи и размещения в Единой информационной системе разъяснений положений документации об электронном аукционе.

Пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкции 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.

Пунктом 14.2 части I аукционной документации предусмотрено, что порядок подачи заявок и требования к ним отражены в части I документации об аукционе.

Из пункта 4.2.2 части I аукционной документации следует, что заявка на участие в аукционе состоит из двух частей, которые направляются участником закупки оператору электронной площадки в форме двух электронных документов. Указанные электронные документы подаются одновременно.

При этом в пункте 4.2.3 части I аукционной документации заказчиком прописано - первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

1) на выполнение работы или оказание услуги:

согласие участника аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об аукционе;

2) на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное подпунктом 2 пункта 4.2.3 настоящей инструкции, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии),

патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения¹ товара, либо согласие, предусмотренное под-пунктом 2 пункта 4.2.3 настоящей инструкции, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения¹ товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели² товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения¹ товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения¹ товара;

б) согласие, предусмотренное подпунктом 2 пункта 4.2.3 настоящей инструкции, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о та-ком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара при условии отсутствия в данной документации указания на товарный знак, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения¹ товара.

Каким именно абзацем, подпунктом указанными в пункте 4.2.3 части 1 аукционной документации следует руководствоваться, подавая заявку на участие в торгах, документация не раскрывает и не содержит надлежащим образом оформленной инструкции по заполнению заявок, в которой указанная информация была бы отражена.

В связи с чем в нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе не содержит надлежащим образом оформленной инструкции по заполнению заявок, подаваемых на участие в электронном аукционе.

Согласно части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство

Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования.

В соответствии с частью 5 статьи 31 Закона о контрактной системе в случае установления заказчиком дополнительных требований информация об установленных требованиях в соответствии с частью 2 настоящей статьи должна указываться в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Пунктом 11 части II Информационной карты аукционной документации установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

При этом в нарушение требований части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных дополнительных требованиях к участникам закупки в извещении о проведении электронного аукциона заказчиком не указана.

Вышеуказанные нарушения требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 7.30 КоАП РФ.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Как следует из аукционной документации предметом закупки является выполнение работ по строительству объекта "Многоквартирный жилой дом в г. Благовещенске Амурской области" на основании проектной документации, получившей положительное заключение № 179-17/ХГЭ-2254/05 от 15.09.2017 ФАУ "ГЛАВГОСЭКСПЕРТИЗА РОССИИ".

В связи с чем, внесение изменений в характеристики товаров, используемых при выполнении работ по строительству объекта "Многоквартирный жилой дом в г. Благовещенске Амурской области", повлечет за собой

необходимость внесения изменений и повторное согласование проектной документации, а также получение положительного заключения.

Проектная документация содержит в себе всю необходимую информацию в отношении товаров, используемых при выполнении работ, что указывает на допустимость участниками закупки предоставления в составе подаваемой на участие в электронном аукционе заявке только согласия участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об аукционе в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Таким образом довод ООО "ЦЕНТР ПОСТАВОК ПРОФИТ" о том, что в документации об аукционе отсутствует описание объекта закупки в части требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам товаров и материалов, используемых при выполнении работ признается необоснованным.

Согласно пункту 3 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N 1042 за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке (за исключением случаев, предусмотренных пунктами 4 - 8 настоящих Правил):

- а) 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей;
- б) 5 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей (включительно);
- в) 1 процент цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей (включительно);
- г) 0,5 процента цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) составляет от 100 млн. рублей до 500 млн. рублей (включительно);

Пунктом 6 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N 1042 предусмотрено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, которое не имеет стоимостного выражения, размер штрафа устанавливается (при наличии в контракте таких обязательств) в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

- 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);

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

Пунктом 9 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 N 1042 установлено, что 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.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 186 332 218,95 рублей.

Заявителем жалобы в материалы дела не представлено доказательств фактической возможности выполнения работ, являющихся предметом закупки с предложением цены контракта менее 100 млн. рублей.

В связи с чем довод заявителя жалобы - ООО "ЦЕНТР ПОСТАВОК ПРОФИТ" о ненадлежащем установлении заказчиком в проекте контракта размеров неустойки (штрафов, пеней) является необоснованным.

Учитывая, что электронный аукцион признан несостоявшимся Комиссия Амурского УФАС России приняла решение предписание об устранении допущенных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выдавать.

Рассмотрев жалобы, проведя внеплановую проверку закупки, руководствуясь п. 1 ч. 3, ч. 15 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 "Об утверждении 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", Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ООО "ПЕРСПЕКТИВА" по делу № ЖФ-161/2017 обоснованной.

2. Признать жалобу ООО "НОВОСТРОЙ" по делу № ЖФ-163/2017 обоснованной.

3. Признать жалобу ООО "ЦЕНТР ПОСТАВОК ПРОФИТ" по делу № ЖФ-164/2017 обоснованной.

4. Признать в действиях государственного заказчика - управления Федеральной службы исполнения наказаний по Амурской области нарушение:

части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе, в части не включения в проект контракта условия о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта;

частей 13, 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, в части не включения в проект контракта обязательного условия о порядке и сроках оплаты выполненных работ и/или отдельных этапов (результатов) работ;

части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе, в части сокращения срока для дачи и размещения в Единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе;

пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, в части не установления в документация об электронном аукционе надлежащей инструкции по заполнению заявок, подаваемых на участие в электронном аукционе;

части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе, в части не отражения в извещении о проведении электронного аукциона информации об установленных дополнительных требованиях к участникам закупки.

5. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного

производства.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>