

Решение ФАС России от 18.08.2014 по делу N К-1206/14

Суть жалобы: Действия заказчика при проведении аукциона не соответствуют требованиям законодательства.

Решение: Жалоба является обоснованной в части установления ненадлежащих требований к показателям товаров, используемых при выполнении работ, заказчик признан нарушившим пункты 1, 2 части 1 статьи 64, часть 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) рассмотрев жалобу ООО "В" (далее - Заявитель) на действия Федерального казенного учреждения "Федеральное управление автомобильных дорог "Б" Федерального дорожного агентства" (далее - Заказчик) при проведении ООО "Р" (далее - Оператор электронной площадки) электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение подрядных работ по объекту: "Строительство и реконструкция автомобильной дороги М-5 "Урал" - от Москвы через Рязань, Пензу, Самару, Уфу до Челябинска. Реконструкция автомобильной дороги М-5 "Урал" - от Москвы через Рязань, Пензу, Самару, Уфу до Челябинска на участке км 814 + 000 - км 835 + 000, Ульяновская область". (номер извещения 0355100004514000253) (далее - Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с [пунктом 1 части 15 статьи 99](#) 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),

установила:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Оператором электронной площадки Аукциона.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1) требования раздела 14.3.2 документации об Аукционе не позволяют однозначно определить обязательства, обеспечиваемые банковской гарантией, а именно необходимость обеспечения гарантийных обязательств;

2) в пункте 6.4 проекта контракта документации об Аукционе Заказчиком неправомерно установлено, что Заказчик вправе вносить изменения в проектную документацию;

3) в пункте 9.2 проекта контракта документации об Аукционе Заказчиком неправомерно установлено, что отсутствие подписи Заказчика в акте по [форме КС-2](#) и справке по [форме КС-3](#), свидетельствует о недействительности этих документов;

4) в пункте 20.1 проекта контракта документации об Аукционе не определен порядок возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта;

5) требование о предоставлении подрядчиком Заказчику для согласования детализированного календарного графика разработки проекта производства;

6) в техническом задании документации об Аукционе содержатся требования к техническим характеристикам товаров (материалов), к которым установлены неоднозначные требования.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с положениями [Закона](#) о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с [пунктом 1 части 15 статьи 99](#) Закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия

установила следующее.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документацией об Аукционе, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение о проведении Аукциона размещено на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru - 23.07.2014;

2) начальная (максимальная) цена контракта - 5 298 806 180 рублей;

3) на участие в Аукционе подано 3 заявки от участников закупки;

4) дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников закупки - 18.08.2014.

1. В соответствии с [пунктом 5 части 2 статьи 45](#) Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44 и 96](#) Закона о контрактной системе.

В соответствии с [частью 3 статьи 96](#) Закона о контрактной системе срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно пункту 20.9 проекта контракта документации об Аукционе "Срок действия Государственного контракта:

Начало - с момента заключения Государственного контракта;

Окончание - до полного исполнения Сторонами обязательств по настоящему Контракту".

Согласно разделу 14.3.2 документации об Аукционе "банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать срок действия банковской гарантии (срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на два месяца)".

Представители Заказчика пояснили, что банковская гарантия, обеспечивает исполнение обязательств подрядчика по контракту и не включает обеспечение исполнения гарантийных обязательств.

Таким образом, документацией об Аукционе установлен срок действия банковской гарантии, что не противоречит [Закону](#) о контрактной системе.

КонсультантПлюс: примечание.

В тексте документа, видимо, допущена опечатка: имеется в виду подпункт "б" пункта 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, а не статьи 1.

2. В соответствии с [подпунктом б пункта 1 статьи 1](#) Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта.

Согласно пункту 6.4 проекта контракта документации об Аукционе "заказчик вправе вносить изменения в Проектную документацию в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации".

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что при исполнении контракта Заказчиком могут вноситься изменения в проектную документацию, при этом цена контракта и объем работ изменяться не будут.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

3. Согласно разделу 9.2 проекта контракта документации об Аукционе "по взаимному согласию стороны установили, что отсутствие подписи уполномоченного Заказчиком лица (хотя бы одного лица) в акте по [форме КС-2](#) и справке по [форме КС-3](#), свидетельствует о недействительности этих документов, как составленных с нарушением принятых сторонами правил, они не влекут правовых последствий, в том числе не влекут обязанности Заказчика по оплате работ".

Комиссия установила, что указанное требование проекта контракта документации об Аукционе не противоречит [Закону](#) о контрактной системе, при этом на заседании Комиссии Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих обратное.

4. В соответствии с [частью 27 статьи 34](#) Закона о контрактной системе 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)).

Согласно разделу 20.1 проекта контракта документации об Аукционе "возврат заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения Контракта (если такая форма обеспечения исполнения Контракта была применена Подрядчиком), производится в течение одного календарного месяца со дня получения Заказчиком письменного заявления Подрядчика о возврате денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения Контракта.

Комиссия установила, что срок возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта, установленный в документации об Аукционе не противоречит [Закону](#) о контрактной системе,

5. В соответствии с [частью 12 статьи 34](#) Закона о контрактной системе если контракт заключается на срок более чем три года и цена контракта составляет более чем сто миллионов рублей, контракт должен включать в себя график исполнения контракта.

Согласно разделу 8.4 проекта контракта документации об Аукционе "в тридцатидневный срок после заключения контракта предоставить Заказчику для согласования детализированный календарный график разработки проекта производства работ и поставки материалов и оборудования. При наличии замечаний Заказчика Подрядчик обязан их устранить в течение 5 (пяти) дней и повторно представить на утверждение Заказчику. С момента утверждения Заказчиком детализированный календарный график, производства работ и поставки материалов и оборудования становится приложением к контракту и его неотъемлемой частью".

Представители Заказчика пояснили, что документацией об Аукционе установлен график выполнения работ. С учетом указанного графика выполнения работ подрядчиком разрабатывается детализированный календарный график производства работ.

Комиссия установила, что указанное требование проекта контракта документации об Аукционе не противоречит [Закону](#) о контрактной системе, при этом на заседании Комиссии Заявителем не представлено доказательств подтверждающих обратное.

6. В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) Закона о контрактной системе.

Согласно [части 2 статьи 33](#) Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1 статьи 33](#) Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе

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 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пункту 7.2 раздела 7 "требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкция по ее заполнению" документации об Аукционе "Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе,

2) конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком 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 места происхождения товара или наименование производителя товара (сведения могут быть представлены по рекомендуемой форме, установленной Приложением N 6 к настоящей документации об электронном аукционе)".

В приложении N 6 к документации об Аукционе установлена рекомендуемая форма для заполнения и подачи заявок для участников закупки.

Согласно приложению N 5 к документации об Аукционе установлены требования к техническим характеристикам товаров (материалов), применяемых при выполнении работ в соответствии с предметом контракта. Кроме того, приложением N 5 к документации об Аукционе установлено, что "Конкретные показатели, характеристики товара, используемого при выполнении работ, представляются в отношении каждого вида (типа) товара, используемого при выполнении работ по предмету аукциона в электронной форме. В случае перечисления характеристик через запятую означает, что при производстве работ используются товары со всеми перечисленными характеристиками. Перечисление характеристики через "/" означает, что участник должен указать конкретное значение по своему выбору, кроме п. 1, 165 характеристик напряжения, п. 10 характеристик разрывной силы, п. 137 характеристик сечения, где участник размещения заказа должен указать все требуемые значения. В случае перечисления характеристик через точку с запятой означает, что участник должен указать конкретное значение по своему выбору".

Приложением N 5 к документации об Аукционе установлены требования к техническим характеристикам товаров (материалов), в том числе:

1) пункт 3 Бетон тяжелый крупность заполнителя не должна быть более 40 мм класс B35 - Марка применяемого щебня из изверженных; осадочных пород должна быть не должна быть ниже 800 с маркой истираемости И-И-И-И-И-И;

2) пункт 48 Бетон тяжелый крупность заполнителя должна быть более 40 мм класс B25 - Марка применяемого щебня из изверженных; осадочных пород должна быть не должна быть ниже 800 с маркой истираемости И-И-И-И-И-И;

3) пункт 66 Бетон тяжелый крупность заполнителя не должна быть более 40 мм класс B5 - Марка применяемого щебня из изверженных; осадочных пород должна быть не должна быть ниже 800 с маркой истираемости И-И-И-И-И-И;

4) пункт 82 Бетон тяжелый крупность заполнителя не должна быть более 40 мм класс B30 - Марка применяемого щебня из изверженных; осадочных пород должна быть не должна быть ниже 800 с маркой истираемости И-И-И-И-И-И.

Вышеуказанный пример положений документации об Аукционе указывает на то, что Заказчиком надлежащим образом не установлены требования к показателям соответствия товаров, используемых при выполнении работ потребностям Заказчика.

Кроме того, приложение N 5 к документации об Аукционе содержит ссылки на ГОСТы которыми необходимо руководствоваться участникам закупки при подаче заявки

на участие в Аукционе. Вместе с тем, Заказчиком не установлено какой именно ГОСТ соответствует товару, в связи с чем, участникам закупки не представляется возможным сопоставлять ГОСТ к товару при заполнении заявки на участие в Аукционе.

Учитывая изложенное, Комиссия считает, что установленная Заказчиком инструкция по заполнению заявки на участие в Аукционе не позволяет участникам закупки сформировать заявку на участие в Аукционе надлежащим образом.

Таким образом, действия Заказчика нарушают [пункты 1, 2 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. В соответствии с [пунктом 2 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, в том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с [частью 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных [частями 3 и 5 статьи 66](#) Закона о контрактной системе документов и информации, не допускается.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документации об Аукционе предметом контракта является выполнение подрядных работ по строительству и реконструкции автомобильной дороги.

При этом, пунктом 94 приложения N 5 к документации об Аукционе установлено:

Проволока сварочная легированная диаметром 4 мм

Химический состав углерода должен быть 0,15 - 0,22%

Химический состав кремния должен быть 0,9 - 1,2%

Химический состав марганца должен быть 0,8 - 2,1%

Химический состав хрома должен быть 0,8 - 1,1%

Химический состав никеля не должен быть более 0,4%

Химический состав серы не должен быть более 0,03%

Химический состав фосфора не должен быть более 0,03%

Содержание азота не должно быть более 0,018%.

Аналогичные требования к товару установлены в пункте 134 приложения N 5 к документации об Аукционе.

Учитывая, что [Закон](#) о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации, вышеприведенные примеры подробного изложения в документации об Аукционе требований к описанию участниками закупок химического состава веществ, используемых при изготовлении проволоки ограничивают возможность участников закупок предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в Аукционе.

Следовательно, действия Заказчика, установившего требования к описанию участниками закупок в составе заявок веществ, используемых при изготовлении товаров, нарушают [часть 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе.

Указанные действия Заказчика содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса об административных правонарушениях.

На основании изложенного и руководствуясь [частью 1 статьи 2](#), [пунктом 1 части 15](#), [пунктом 2 части 22](#), [статьи 99](#), [частью 8 статьи 106](#), [частью 1 статьи 112](#) Закона о контрактной системе, Комиссия

решила:

1. Признать жалобу ООО "В" обоснованной в части установления Заказчиком ненадлежащих требований к показателям товаров, используемых при выполнении работ.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения [пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе.

3. В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок от 18.08.2014 по делу N К-1205/14, по данному делу предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела от 18.08.2014 N К-1206/14 по соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.