

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Строй инвест» (вх. № 015269-16 от 02.11.2016 г.)

о нарушении законодательства о закупках

09 ноября 2016 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Строй инвест» (далее – Заявитель) на действия администрации Усольского городского поселения (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на строительство 4х участков газопровода низкого давления в г.Усолье (изв. № 0156300063316000062),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0156300063316000062 Заказчиком проводился электронный аукцион на строительство 4х участков газопровода низкого давления в г.Усолье.

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках) нарушены действиями Заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч.3 ст. 99 Закона о закупках, в соответствии «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, установлено следующее.

Оценив представленные доказательства, документы, имеющиеся в деле, в их совокупности и взаимосвязи, с учетом пояснений представителей сторон, Комиссия находит требования Заявителя подлежащими удовлетворению в части.

В п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о закупках установлено, что 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](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о закупках, 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.

Согласно п.2 ч.1 ст.64 Закона о закупках, 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 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 с п.2 ч.5 ст.66 Закона о закупках, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 1 и 2 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#) (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

Согласно п.1 ч.1 ст.31 Закона о закупках, при осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно ч.6 ст.66 Закона о закупках, требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных [частями 3 и 5](#) настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Требования к составу второй части заявки обозначены в п.39 Раздела 2 аукционной документации.

В соответствии с ч.2 [ст.52](#) Градостроительного кодекса виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В соответствии с ч.3 ст.52 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004г. №190-ФЗ (далее – Градостроительный кодекс) лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее – лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным [частью 2](#) настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства (ч.3.1 ст.52 Градостроительного кодекса).

Согласно ч. 4 ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ, перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, устанавливается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. В указанном перечне должны быть определены виды работ, выполнение которых индивидуальным предпринимателем допускается самостоятельно, и виды работ, выполнение которых индивидуальным предпринимателем допускается с привлечением работников, а также должны учитываться особенности выполняемых гражданами для собственных нужд работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов индивидуального жилищного строительства и предназначенных для проживания не более чем двух семей жилых домов.

Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства утвержден Приказом Министерства регионального развития РФ № 624 от 30.12.2009 г «Об утверждении Перечня видов работ по инженерным

изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» (далее - Приказ № 624).

Исходя из смысла указанных норм права, Комиссия приходит к выводу о том, что если условия документации о закупке предусматривают проведение работ, для которых необходимо свидетельство СРО, то данное требование должно содержаться в аукционной документации, а участник электронного аукциона должен предоставить свидетельство о допуске к названным работам.

То обстоятельство, что в объект закупки входят виды работ, которые требуют наличия СРО, в письменных пояснениях Заказчика, не оспаривается. При этом, Заказчик указывает, что «упустил данный пункт в аукционной документации».

Поскольку требование о предоставлении в составе второй части заявки свидетельства СРО не установлено, Заказчиком нарушены положения п.2 ч.1 ст.64 Закона о закупках.

В данной части 21.10.2016 г. Заказчиком были даны разъяснения положений аукционной документации, при этом Заказчик указал, что свидетельство СРО во вторых частях необходимо.

Вместе с тем, из системного толкования приведенных выше положений Закона о закупках следует, что Заказчик обязан установить требование о предоставлении документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации (в данном случае СРО с указанием видов работ) в аукционной документации и именно в разделе, где установлены требования к составу второй части заявки.

В соответствии с ч.3 ст.66 Закона о закупках, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из предусмотренных ч.3 ст.66 подпунктов информацию в зависимости от объекта закупки.

Согласно п.3 ч.3 ст.66 Закона о закупках, первая часть заявки при заключении контракта на выполнение работ при выполнении которых используется товар (что имеет место в рассматриваемом случае), должна содержать согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, а также 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 страны происхождения товара.

Вместе с тем, Заказчиком в документации о закупке (п.39 Раздела 2) указаны все требования к составу заявки, содержащиеся в ч.3 ст.66 Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что установленные таким образом требования к содержанию первой части заявки не соответствуют Закону о закупках и могут ввести участников закупки в заблуждение относительно содержания первой части заявки. Следовательно, Заказчиком не соблюдено требование п.2 ч.1 ст.64 Закона о

контрактной системе

Данный вывод Комиссии подтверждается тем, что 21.10.2016 г. в адрес Заказчика был направлен запрос о разъяснении приведенного выше положения аукционной документации.

Как указано выше, в соответствии с п.2 ч.1 ст.64 Закона о закупках, документация об электронном аукционе должна содержать инструкцию по заполнению заявки.

В п.40 Раздела 2 содержится инструкция по заполнению заявки, а именно: Заявка (все документы, входящие в состав заявки на участие в аукционе) должна быть заполнена на русском языке.

Допускается использование в документах и сведениях, входящих в состав заявки на участие в аукционе, отдельных слов и словосочетаний на иностранном языке, обозначающих 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.

Заявка на участие в аукционе должна быть подписана усиленной электронной подписью.

Заявка на участие в аукционе должна содержать 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, предлагаемого к поставке или к использованию.

При заключении контракта на поставку товара или контракта на выполнение работы (оказание услуги), для выполнения (оказания) которых используется товар, заявка на участие в аукционе должна содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об аукционе.

Если интервал значений показателя товара сопровождается предлогом «от» и/или «до», без слова «включительно», то это означает, что граничное значение предлагаемого к использованию товара, не может соответствовать заданным граничным значениям, так как заданный интервал является интервалом с не включенными граничными значениями.

Использование при указании участником в составе заявки на участие в аукционе конкретных показателей (значений) слов «не более», «не менее», «выше», «ниже», «от», «до», знака тире и т.п. возможно исключительно в случае, если указать такой показатель (значение) без использования указанных слов, знака тире невозможно исходя из объективной характеристики товара (материала).

Требования к товарам, используемым при выполнении работ, установлены в Спецификации товара (Приложение № 2).

Так, в частности, п.10 установлены требования к песку: песок может быть I или II класса повышенной крупности, крупным, средним или мелким.

Однако, в инструкции по заполнению заявки не указано каким образом указывать показатели, сопровождающийся знаком «,».

Комиссия отмечает, что формулировки инструкции по заполнению заявки должны быть понятными, лаконичными, непротиворечивыми, соответствовать сложившейся практике и обычаям делового оборота, не должны противоречить законодательству, поскольку Заказчик должен быть заинтересованы в едином понимании всеми субъектами (участниками закупки, членами единой комиссии и пр.) положений аукционной документации, что обусловит правильное и единообразное заполнение заявок участниками закупки, обеспечит единый подход к рассмотрению заявок на участие в аукционе Аукционной комиссией, чего в данном случае не прослеживается.

С учетом изложенного, в действиях Заказчика усматривается нарушение п.2 ч.1 ст.64 Закона о закупках.

И в данной части в адрес Заказчика был направлен запрос о разъяснении положений документации, что подтверждает приведенный выше вывод антимонопольного органа.

При этом, Комиссия отмечает, что разъяснения положений документации не освобождают Заказчика от обязанности установить надлежащим образом соответствующие требования непосредственно в аукционной документации.

Комиссия также отмечает, что показатели ацетилена ГОСТ 5457 (п.2), в частности, объемная доля сероводорода, фосфористого водорода, воздуха и других малорастворимых в воде газов, ацетилена, кислорода технического газообразного ГОСТ 5583 (п.1), в частности, объемная доля кислорода, водорода, водяных паров относятся к физико-химическим и химическим свойствам товара.

Поскольку положения аукционной документации предусматривают требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в закупке помимо конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, химического состава материалов, из которых изготовлен товар, Заказчиком нарушены требования п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 08.11.2016 г. двум из трех участников отказано в допуске к участию в закупке ввиду предоставления недостоверной информации о показателях ацетилена и кислорода.

В действиях должностного лица Заказчика, утвердившего аукционную документацию с нарушением требований Закона о контрактной системе имеются признаки правонарушения, ответственность за которые предусмотрена ч.4.2 ст.7.30 КоАП РФ.

Иные доводы подателя жалобы подтверждения не нашли.

Так, Комиссия не усматривает нарушений при установлении требований к щебню (п.9), электродам (п.3), трубам (п.7), при установлении в проекте контракта (п.3.1) соответствующей формулировки.

На основании статей 99, 106 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строй Инвест» на действия администрации Усольского городского поселения при проведении электронного аукциона на строительство 4х участков газопровода низкого давления в г.Усолье (изв. № 0156300063316000062) обоснованной в части не установления требования о предоставлении свидетельства СРО, в части инструкции по заполнению заявки, в части описания характеристик товара, используемого при выполнении работ.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение п.2 ч.1 ст.64 Закона о закупках Закона о закупках, выявленное в ходе рассмотрения жалобы.
3. Признать в действиях Заказчика нарушение п.2 ч.1 ст.64 Закона о закупках Закона о закупках, выявленное в ходе проведения внеплановой проверки.
4. Признать в действиях Заказчика нарушение п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках Закона о закупках, выявленное в ходе рассмотрения жалобы.
5. Признать в действиях Заказчика нарушение п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках Закона о закупках, выявленное в ходе проведения внеплановой проверки.
6. В целях устранения нарушений требований Закона о закупках выдать предписание Заказчику, Аукционной комиссии, Оператору электронной площадки.
7. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика к административной ответственности за нарушение требований Закона о закупках.

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