

Решение
по делу №06/1989-17
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

19.06.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

Заказчика О. С. Шульга (по доверенности),

Уполномоченного органа А. В. Козырина-Гаак (по доверенности),

представители Заявителя на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя от 09.06.2017 №28.4 (вх. №2110/09 от 13.06.2017) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Ремонт дорожного покрытия по ул. Войкова и ул. Леси Украинки в муниципальном образовании городской округ Ялта Республики Крым» (номер извещения 0175300026017000054) (далее — Аукцион), в соответствии со статьей 106 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), 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 Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.02.2015 за №36262 (далее – Административный регламент от 19.11.2014 №727/14),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

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

1. Заказчик в извещении о проведении Аукциона и в документации об Аукционе не установил группу работ, наличие контракта на выполнение которых требуется для подтверждения участниками закупок соответствия требованиям пункта 2 приложения №1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 №99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее — постановление Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 №99).

2. Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлены требования к компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям (по позициям №№5, 6) значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства; требование о соответствии товаров (материалов), используемых при выполнении работ

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 14.06.2017 № 06/5950, направленное Заявителю, Заказчику, Уполномоченному органу, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

На заседании Комиссии представитель Уполномоченного органа не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о контрактной системе.

В результате рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение о проведении закупки размещено на официальном сайте — 15.05.2017, изменения – 26.05.2017;
- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- начальная (максимальная) цена контракта – 23 377 914,47 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 13.06.2017 10:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 13.06.2017, дата проведения Аукциона: 16.06.2017;

- на участие в аукционе подано 5 заявок, из них по результатам рассмотрения первых частей заявок участников 3 заявки признаны не соответствующими;

- при проведении Аукциона предложения о цене контракта подавал 1 участник.

1. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком в извещении о проведении Аукциона и в документации об Аукционе не установлена группа работ, наличие контракта на выполнение которых требуется для подтверждения участниками закупок соответствия требованиям пункта 2 приложения №1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 №99.

В силу части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 и частью 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

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. При этом в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов

Частью 4 статьи 31 Закона о контрактной системе определено, что в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг установлены в соответствии с пунктом 2 приложения №1 постановления Правительства от 04.02.2015 №99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее - Постановление Правительства №99).

В силу пункта 2 приложения №1 к Постановлению Правительства №99, к участникам закупки на выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей устанавливается дополнительное требование о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Согласно примечанию требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных: - работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства; - работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

При этом в пункте 2 приложения №1 к Постановлению Правительства №99 установлен перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки дополнительным требованиям, а именно:

- копия исполненного контракта (договора);

- копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке;

- копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В ходе заседания Комиссии представитель Заказчика пояснил: «...Наличие дополнительных требований необходимо когда объектом закупки являются «работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения». Так Федеральный закон от 8 ноября 2007г. № 257 –ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» дает понятие «искусственные дорожные сооружения – сооружения, предназначенные для движения транспортных средств, пешеходов и прогона животных в местах пересечения автомобильных дорог иными автомобильными дорогами, водотоками, оврагами, в местах, которые являются препятствиями для такого движения, прогона (зимники, мосты, переправы по льду, путепроводы, трубопроводы, тоннели, эстакады, подобные сооружения)». Поскольку объектом закупки является капитальный ремонт дорог и в составе работ нет работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту искусственных дорожных сооружений, считаем требование о наличии дополнительных требований к участнику излишними...» (цитата письменных возражений).

Согласно части 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

На заседании Комиссии, а также в составе жалобы Заявителем не представлено объективных доказательств и документально не подтверждены доводы, изложенные в жалобе, свидетельствующих о нарушении Заказчиком норм Закона о контрактной системе в сфере закупок и невозможности формирования и подачи заявки на участие в Конкурсе ввиду не установления таких требований.

Таким образом, с учетом пояснений представителей Заказчика, Комиссия приходит к выводу о том, что доводы, изложенные в жалобе, не нашли своего подтверждения и являются необоснованными.

2. В жалобе Заявитель указывает на то, что Заказчиком, в техническом задании документации об Аукционе установлены требования к компонентам товара и (или) испытаниям товара и (или) показателям (по позициям №№5, 6) значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства; требование о соответствии товаров (материалов), используемым при выполнении работ.

В силу пункта 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.

Пунктом 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар должна содержать следующую информацию:

- согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, 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 происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, 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 и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели 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 происхождения 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 происхождения товара;

- согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документации об Аукционе предметом контракта является ремонт дорожного покрытия, т.е. выполнение работ.

Пунктом 1 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 наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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;

2) использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

В соответствии с частью 3 статьи 33 Закона о контрактной системе 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 настоящим Федеральным законом.

Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлено следующее требование о соответствии товаров, используемых при выполнении работ: «...»

	№ п/п	Наименование	Требуемые характеристики

	2.	Битумы нефтяные	... Температура размягчения по кольцу и шару должна быть не ниже 43 .

8. Требования к используемым материалам

	дорожные вязкие	Температура вспышки не ниже 230
3.	Битумы нефтяные дорожные жидкие Температура вспышки не ниже 50 . Температура воспламенения не ниже 300 .
...
6.	Бруски Древесина прокладок не должна иметь мягкой гнили. Влажность древесины прокладок не должны быть выше влажности пакуемой пилопродукции. Количество строп на пакете должно быть равно двум. Обвязки должны быть изготовлены из стальной холоднокатаной низкоуглеродистой нагартованной ленты нормальной точности изготовления по ГОСТ 3560-73, шириной 20 мм и толщиной 0,5 мм с временным сопротивлением разрыву не менее 600 Н/мм ² или стальной проволоки по ГОСТ 3282-74 диаметром 4 мм с временным сопротивлением разрыву не менее 300 Н/мм ² .
...
10.	Щебень Содержание зерен пластинчатой и игольчатой формы , % по массе, до 15 включительно. ...
11.	Бетон тяжелый	...В качестве вяжущего материала должен применяться портландцемент или шлакопортландцемент. Цемент должен быть без добавок или с минеральными добавками ускоряющими твердение и не ухудшающими его строительно-технических свойств.. Цемент должен быть марки более 300, одного из следующих видов ПЦ- Д20, ПЦ-Д5, ПЦ-Д0, ШПЦ. Бетон должен быть предназначен для условий эксплуатации в среде с попеременным увлажнением и высушиванием. ...
12.	Известь строительная	...Известь по времени гашения должна быть быстрогасящаяся или среднегасящаяся со временем гашения не более 25 мин. Гарантийный срок хранения извести должен быть не менее 30 суток со дня ее отгрузки.
...
15.	Смеси асфальтобетонные	... В асфальтобетонной смеси содержание нефтяного дорожного вязкого битума марки БНД 40/60, БНД 60/90, БНД 90/130 должно составлять, % по массе 4,5-6,0. ... Щебень, входящий в состав асфальтобетонной смеси, должен быть изготовлен дроблением гравия, плотной осадочной; метаморфической; интрузивной; эффузивной горной породы . Марка по дробимости щебня из метаморфической; интрузивной; эффузивной породы должна быть не ниже 800, из осадочной породы или гравия не ниже 600. Содержание зерен пластинчатой и игольчатой формы , % по массе, до 15 включительно. ...

...» (цитаты).

Учитывая, что Закон о контрактной системе не обязывает участника Аукциона в момент подачи заявки на участие в Аукционе иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации об Аукционе, вышеприведенные примеры подробного изложения в документации об Аукционе требований к описанию участниками Аукциона в заявке на участие в Аукционе путем предоставления показателей и их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения, химический состав и компоненты товара, и показатели испытания товара, показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Следовательно, действия Заказчика, установившего требование к описанию участниками Аукциона в заявке на участие в Аукционе путем предоставления показателей и их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения, химический состав и компоненты товара, и показатели испытания товара, показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, используемых при выполнении работ, нарушают часть 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Данные действия Заказчика нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что доводы Заявителя, изложенные в жалобе, нашли свое частичное подтверждение.

3. Комиссией установлено, что 02.06.2017 Комиссией Крымского УФАС России рассмотрена жалоба ООО «Профит – Плюс» на действия Заказчика при проведении данного Аукциона и в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе проведена внеплановая проверка.

Заказчик признан нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 (решение по делу №06/1723-17).

На основании решения Комиссии от 02.06.2017 по делу №06/1723-17 Заказчику выдано предписание от 02.06.2017 по делу №06/1723-17 об устранении нарушений Закона о контрактной системе, в частности, не учитывать требований к товарам, используемому при выполнении работ с учетом решения от 02.06.2017 по делу №06/1723-17.

Материалы дела №06/1723-17 переданы соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении Заказчика.

С учетом вышеизложенного, внеплановая проверка закупки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе при рассмотрении данной жалобы не проводится.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом от 19.11.2014 №727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной частично.

2. Признать Заказчика нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

3. Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать, т.к. по установленным нарушениям выдано предписание по делу №06/1723-17.

4. Материалы дела №06/1989-17 соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать, в виду передачи материалов дела №06/1723-17.

5. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 14.06.2017 № 06/5950.

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