

РЕШЕНИЕ
по делу № 08/0937-18 о нарушении
законодательства об осуществлении закупок

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 22 ноября 2018 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27 ноября 2018 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление) в составе:

" ... "

в присутствии представителей:

" "

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «МОНОЛИТСТРОЙМОНТАЖ» (далее – Заявитель) на действия Управления Федеральной налоговой службы по г. Севастополю (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания Управления Федеральной налоговой службы по г. Севастополю, расположенного по адресу: г.Севастополь, ул.Кулакова, д.56, извещение № 0174100000618000017 (далее – Закупка), заслушав пояснения представителя Заказчика, рассмотрев представленные сторонами материалы, в соответствии со статьями 99, 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), руководствуясь Приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года № 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» (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Аукциона, протоколы заседаний закупочной

комиссии размещены на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> в единой информационной системе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС).

Изучением информации, размещенной в ЕИС (извещение № 0174100000618000017) Комиссией установлено, что объектом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту административного здания Управления Федеральной налоговой службы по г. Севастополю, расположенного по адресу: г.Севастополь, ул.Кулакова, д.56.

По мнению Заявителя:

1. Заказчиком в извещении, аукционной документации и плане-графике указан код ОКПД2 41.20.40.000 «Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений (работы по строительству новых объектов возведению пристроек, реконструкции и ремонту зданий)», однако данный код ОКПД2 исключен из Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности «ОК 034-2014 (КПЕС 2008)» с 1 января 2017 года;
2. Заказчик не указывает ссылки на ГОСТ, при этом никаким образом не обосновывает, на каком основании были указаны требования к показателям и характеристикам товара;
3. Заказчик в документации об Аукционе установил требования к химическим и физическим показателям свойств товаров, которые можно определить только лабораторным путем или путем проведения испытаний.
4. Заказчик не установил в документации наличие у участников лицензии на монтаж пожарной сигнализации, огнебиозащитному покрытию.

С доводами Заказчик не согласился и считает их необоснованными.

Комиссия Управления, изучив довод Заявителя, возражения Заказчика, материалы и информацию, размещенную в ЕИС, приходит к следующим выводам:

По первому доводу

По мнению Заявителя, Заказчиком в извещении, аукционной документации и плане-графике указан код ОКПД2 41.20.40.000 «Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений (работы по строительству новых объектов возведению пристроек, реконструкции и ремонту зданий)», однако данный код ОКПД2 исключен из Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности «ОК 034-2014 (КПЕС 2008)» с 1 января 2017 года.

Заказчик в заседании Комиссии Управления пояснил, что

действительно был выбран ОКПД2, который исключен из Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности, однако ответственность и нарушения могут возникнуть, в случае если код выбран с целью изменения способа определения поставщика или иных неправомерных действий, которые могут возникнуть в случае указания неверного кода, в данном конкретном случае подобные последствия отсутствуют.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя и о нарушении Заказчиком положений пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, тем самым совершив административное правонарушение, предусмотренное частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации.

По второму доводу.

По мнению Заявителя, Заказчик не указывает ссылки на ГОСТ, при этом никаким образом не обосновывает, на каком основании были указаны требования к показателям и характеристикам товара.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусмотрено, что Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе, следующим правилом: использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся 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. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Заказчик в заседании Комиссии Управления пояснил, что требования к товарам (материалам), используемым при выполнении работ сформированы исходя из требований сметной документации, ресурсных ведомостей и положений Закона о контрактной системе. К

подавляющему большинству материалов требования установлены в соответствии с требованиями ГОСТов. Что касается необходимости перечисления всех ГОСТов, которыми руководствовался Заказчик при составлении документации, то такое требование в законе о контрактной системе отсутствует.

Как отмечено в письме Минэкономразвития России от 30.09.2016 № Д28и- 2640, в документации заказчик вправе указать параметры, соответствующие определенному ГОСТу.

Аналогичная позиция изложена в письмах Минэкономразвития России от 24.04.2017 № ОГ-Д28-5247 «Об описании заказчиком объекта закупки в документации о закупке», от 24.04.2017 № Д28и-1732 «Об указании ссылки на ГОСТ при описании объекта закупки».

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя. Указание конкретных ГОСТов, вопреки мнению Заявителя, является правом, а не обязанностью Заказчика.

По третьему доводу.

Заказчиком в аукционной документации «Требования к товарам, применяемым при выполнении работ» среди прочих также установлены такие технические характеристики, функциональные характеристики (потребительские свойства) товара:

«...»

L	РАСТВОРЫ ЦЕМЕНТНЫЕ ТИП 1		Маска	Должна быть М100, М150, М200
			Маска по подвижности	Должна быть от П2 до П4*
			Вяжущее цементное	Должно быть портландцемент\ сульфатостойкий портландцемент
			Заполнитель	Должен быть песок для строительных работ природный
			Назначение	Должны быть кладочные для кладки из полнотелого кирпича, для заливки пустот в кладке
			Марка по морозостойкости	Должна быть от F50* до F200*
			Класс применяемых добавок	Должны быть пластифицирующие, водоредуцирующие: стабилизирующие, регулирующие сохраняемость подвижности
			Класс заполнителя по А,м,	Должен быть I
			По средней плотности	Должны быть тяжелые
7.	СМЕСИ БЕТОННЫЕ ТЯЖЕЛОГО БЕТОНА ТИП 1		Класс прочности на сжатие	Должен быть В15, В25; В20, В25; В25, В30
			Марка по водонепроницаемости	Должна быть W2/ W4\ W6/ W2\ W4/ W8
			Марка по дробимости щебня	Должна быть от 1000* до 1400*
				Должен быть ЦЕМ I

			Вещественный состав и вид цемента	портландцемент. НЕМ II портландцемент с минеральными добавками; НЕМ IV пуццолановый цемент. НЕМ V композиционный цемент, портландцемент без минеральных добавок; портландцемент с минеральными добавками
			Класс заполнителя по АэфФ	Должен быть I
			Порода щебня	Должен быть изверженная интрузивная, метаморфическая;
				изверженная эффузивная, осадочная; щебень из гравия
			Марка по подвижности	Должна быть ПЗ\ П4
			Мелкий заполнитель	Должен быть песок для строительных работ природный; песок для строительных работ из отсевов дробления
			марка по морозостойкости	Должна быть от F _i 50* до F _i 1000*
			Основная фракция крупного заполнителя	Должна быть (От 5 до 101. Гсв. 10 до 201; Гот 5 до 101. Гсв. 15 до 201
10.	КАБЕЛИ СИЛОВЫЕ С МЕДНЫМИ ЖИЛАМИ		Показатель дымообразования при горении и тлении, классификационное обозначение показателя пожарной опасности (ПД)	Должен быть 1; 2
			Материал оболочки	Должен быть из поливинилхлоридного пластика пониженной пожарной опасности марки ПНЮ 30-35; из поливинилхлоридного пластика пониженной пожарной опасности марки 3110; из поливинилхлоридного пластика пониженной пожарной опасности марки 110
17.	ПОРТЛАНДЦЕМЕНТ		Марка	Должна быть 400\ 500\ 550\ 600
			Обозначение вида цемента	Должно быть 1ПЦ-Д01. 1ПЦ-Д51; ГПЦ-Д01. (ПЦ-Д201
			Группа по эффективности пропаривания	Должна быть 1. 2
			Активные минеральные добавки	Должны быть доменные и гранулированные шлаки. осадочного происхождения. кроме глиежа; электротермофосфорные шлаки. глиеж
			Твердение	Быстротвердеющий. нормальнотвердеющий; нормальнотвердеющий
				бумажные пятислойные мешки. сшитые с закрытой горловиной с клапаном марки НМ; бумажные пятислойные мешки. сшитые с закрытой горловиной с клапаном марки БМ; бумажные пятислойные мешки. сшитые с закрытой горловиной с клапаном марки НМ.

			Упаковка	БМП; бумажные шестислойные мешки, сшитые с закрытой горловиной с клапаном марки НМ; бумажные шестислойные мешки, сшитые с закрытой горловиной с клапаном марки БМ; бумажные шестислойные мешки, сшитые с закрытой горловиной с клапаном марки БМП бумажные пятислойные мешки, скжженные с закрытой горловиной с клапаном марки НМ; бумажные пятислойные мешки, скжженные с закрытой горловиной с клапаном марки БМ; бумажные пятислойные мешки, скжженные с закрытой горловиной с клапаном марки НМ, БМП; бумажные шестислойные мешки, скжженные с закрытой горловиной с клапаном марки НМ; бумажные шестислойные мешки, скжженные с закрытой горловиной с клапаном марки БМ; бумажные шестислойные мешки, склеенные с закрытой горловиной с клапаном
		Пластификация		марки БМП Пластифицированный неластифицированный

...».

Согласно требованиям пункта 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся 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. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Комиссия Управления, изучив содержание Технического задания, устанавливающего требования к характеристикам и показателям товаров приходит к выводу о том, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем, требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, возможно, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Из изложенного следует, что Заказчик в нарушение пункта 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установил требования к значениям показателей товаров, часть из которых возможно получить только путем проведения испытаний.

Аналогичная позиция подтверждена Письмом ФАС России от 01.07.2016 года ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке», а также Решением Верховного Суда РФ от 09.02.2017 года № АКПИ16-1287 «Об отказе в удовлетворении заявления о признании недействующим пункта 3 письма ФАС России от 01.07.2016 N ИА/44536/16».

В связи с вышеизложенным Комиссия Управления приходит к выводу о том, что Заказчик столь подробным описанием объекта закупки, используя, в некоторых случаях, химические и физические показатели свойств товаров, которые можно определить только лабораторным путем или путем проведения испытаний, а также неустановлением надлежащей инструкции по заполнению заявки

нарушил требования пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, совершив тем самым административное правонарушение, предусмотренное частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В то же время Комиссия Управления допускает, что описание таким подробным образом характеристик закупаемых товаров может привести, при определенных обстоятельствах, к случаям при которых участник не сможет заполнить заявку, однако на заседание Комиссии Управления не представлено документальных доказательств, подтверждающих довод Заявителя об установлении в документации о закупке показателей, которые не могут быть представлены в первой части заявки на участие в аукционе. Явку своих представителей на заседание Комиссии Управления Заявитель не обеспечил, а скопированные в жалобу положения Технического задания документации о закупке не являются подтверждением доводов Заявителя о невозможности заполнения первой части заявки на участие в аукционе в соответствии с требованиями Технического задания документации о закупке и инструкции по заполнению первой части заявки.

По четвертому доводу.

По мнению Заявителя, Заказчик не установил в документации наличие у участников лицензии на монтаж пожарной сигнализации, огнебиозащитному покрытию.

Заказчик в заседании Комиссии Управления пояснил, что пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. При этом в соответствии с частью 6 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе.

Согласно законодательству Российской Федерации о лицензировании ряд работ или услуг могут выполняться исключительно лицами, обладающими соответствующей лицензией.

В соответствии с письмом Минфина России от 21.02.2018 № 24-02-03/11100, «О требовании о наличии лицензии в отношении работ, не являющихся самостоятельным объектом закупки» в случае если работы, требующие наличия лицензии, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ, являющихся объектом закупки, то установление требования к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии не соответствует требованиям Закона о

контрактной системе. При исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика, имеющего соответствующую лицензию.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия Управления,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «МОНОЛИТСТРОЙМОНТАЖ» на действия Управления Федеральной налоговой службы по г. Севастополю при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту административного здания Управления Федеральной налоговой службы по г. Севастополю, расположенного по адресу: г.Севастополь, ул.Кулакова, д.56, извещение № 0174100000618000017, обоснованной частично.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.
3. Предписание по делу не выдавать, в связи с отсутствием сведений, свидетельствующих об ограничении количества участников закупки.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для привлечения должностных лиц Заказчика к административной ответственности в соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Дела об обжаловании решения контрольного органа в сфере закупок подведомственны арбитражному суду.

В рамках досудебного (внесудебного) обжалования могут быть обжалованы действия (бездействие) контрольного органа, его должностных лиц и решений, принятых (осуществляемых) ими в ходе исполнения контрольных функций в ФАС России, в порядке, предусмотренном 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 ноября 2014 года N 727/14.