

«15» июля 2019 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 15.07.2019.

Решение в полном объеме изготовлено 18.07.2019.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия; Комиссия Липецкого УФАС России)

в присутствии представителей:

- заявителя: ООО «ЭКОТЕРМ»,

- уполномоченного учреждения: Комитета экономического прогнозирования, инвестиций и инновационной деятельности администрации Липецкого муниципального района Липецкой области,

рассмотрев жалобу ООО «ЭКОТЕРМ» на положения документации об электронном аукционе «Модернизация и реконструкция системы теплоснабжения для МБОУ НОШ и проектируемого ясельного корпуса в с. Ленино Липецкого района» (реестровый номер 0846300001919000087, заказчик - Администрация Липецкого муниципального района Липецкой области, уполномоченное учреждение - Комитет экономического прогнозирования, инвестиций и инновационной деятельности администрации Липецкого муниципального района Липецкой области) (далее - электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 09.07.2019 поступила жалоба ООО «ЭКОТЕРМ» на положения документации об электронном аукционе.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в срок, установленный ст.105 Закона о контрактной системе. В связи с этим, жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> [в разделе](#) «жалобы».

На заседании комиссии велась аудиозапись.

Присутствующий на рассмотрении жалобы представитель заявителя указывает, что **заказчиком при описании объекта закупки нарушены требования ст.33 Закона о контрактной системе, выразившиеся в установлении требований** к использованию при выполнении работ товаров с конкретными товарными знаками - пункт 4.6 КР.ТЧ часть 1.7 проектно-сметной документации, **что ограничивает число участников закупки**. Кроме того, по мнению

представителя заявителя, размещенные в закупочной документации коммерческие предложения двух хозяйствующих субъектов свидетельствует о том, что в состав данных систем котельного оборудования входят конкретные марки узлов и агрегатов.

Представитель уполномоченного учреждения не согласен с жалобой заявителя, представил письменные возражения на жалобу.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами, заслушав мнение представителей сторон, а также проведя внеплановую проверку в соответствии со ст.99 Закона о контрактной системе и на основании Приказа Липецкого УФАС России от 10.07.2019 №328, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее.

1. Документация об электронном аукционе «Модернизация и реконструкция системы теплоснабжения для МБОУ НОШ и проектируемого ясельного корпуса в с. Ленино Липецкого района» и извещение размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Начальная (максимальная) цена контракта – 10 600 000,00 рублей.

Из части 1 статьи 8 Закона о контрактной системе следует, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе, конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно пункту 3 статьи 13 Закона о контрактной системе, заказчиками осуществляются закупки, в том числе, для выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, органов управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, государственных органов субъектов Российской Федерации, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов.

Исходя из положений указанной статьи Закона о контрактной системе и общего смысла законодательства о контрактной системе, можно сделать вывод о том, что при закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика основанием для проведения любой закупки является наличие нужд (потребности) заказчика в приобретении товаров, работ, услуг для обеспечения своей деятельности.

[В соответствии с п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе](#), документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Пунктом 1 ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе установлено, что 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 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.

В силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 названной статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

Из системного толкования вышеприведенных нормативных положений следует, что заказчики при описании объекта закупки должны таким образом сформулировать требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара именно с такими характеристиками, которые им необходимы объективно, а с другой стороны, не ограничить количество участников закупки.

В силу ч.2 ст.437 ГК РФ, документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе, в части определения предмета контракта.

При этом необходимо учесть, что предметом рассматриваемого электронного аукциона является право на заключение государственного контракта на выполнение работ, в связи с чем, участником закупки может выступать любое юридическое, физическое лицо, индивидуальный предприниматель, в том числе, и не являющийся производителем требуемого для выполнения работ товара, готовые обеспечить наличие такого товара, отвечающего требованиям документации об электронном аукционе и удовлетворяющего потребностям заказчика.

Кроме того, следует отметить, что заказчик при осуществлении закупки не имеет возможности установить требования к характеристикам товара, которые удовлетворяли бы всех возможных участников закупок для государственных нужд.

Закон о контрактной системе не обязывает заказчика при определении характеристик поставляемого для государственных нужд товара в документации об электронном аукционе устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям товара.

Установление заказчиком любых параметров, характеристик, требований к товару, работам, услугам может повлечь невозможность принять участие того или иного юридического, физического лица в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), ограничить число участников закупки, поскольку не все поставщики (исполнители) имеют возможность поставить товар, выполнить работу, оказать услугу, соответствующую всем условиям документации об электронном аукционе.

Объектом электронного аукциона являются работы по модернизации и реконструкции системы теплоснабжения объектов капитального строительства.

Документация электронного аукциона содержит требование, что работы необходимо

выполнить в соответствии с Проектной документацией (далее - Проект), Техническим заданием. При этом, приложениями к документации, размещенными на официальном сайте ЕИС, являются Техническое задание и проектно-сметная документация, утвержденная в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, выделенная отдельным файлом.

Раздел 4 проекта «Конструктивные и объемно-планировочные решения» содержит описание конструктивных и технических решений подземной части объекта капитального строительства, включающее следующее: «Блочная котельная заводского изготовления (типа R-9 РАЦИОНАЛ) выполнена из "сэндвич-панелей" $t=80$ мм. Контейнер котельной состоит из 2 отдельных блоков. Опора под вертикальные газоходы (типа R-11 РАЦИОНАЛ) <...>

Торец монолитной плиты ПМ-1 ниже уровня земли утеплен плитами из экструзионного пенополистирола "Пеноплэкс ФУНДАМЕНТ" толщиной 60мм (ТУ\~5767-015-56925804-2011). Торец монолитной плиты ПМ-1 выше уровня земли и наружные стены блочной котельной до отм.+0.100 облицованы с наружной стороны системой вентилируемых фасадов "Металл Профиль" с утеплением минераловатными плитами ROCKWOOL «Венти Баттс» ТУ 5762-015-45757203-05 толщиной 100мм и облицовкой профилированными листами С-8х1150-А толщиной 0.7мм»

При этом, документация в соответствии с п.2 ч.1 статьи 64 Закона о контрактной системе содержит требование к содержанию, составу первой части заявки на участие в рассматриваемом аукционе, а именно, в п. 17 раздела II документации, указано, что первая часть заявки должна содержать согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

Вместе с тем, в силу ч.9 ст.105 Закона о контрактной системе, к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Таким образом, из смысла вышеприведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

При этом, положения Закона о контрактной системе не запрещают заявителю представить документы и сведения, подтверждающие доводы жалобы, непосредственно на заседании Комиссии антимонопольного органа.

К жалобе не приложены документы и на заседании Комиссии Липецкого УФАС России не представлено доказательств, что описанный в проекте товар с указанием товарного знака не находится в свободном обращении на территории Российской Федерации, представитель заявителя не подтвердил невозможность приобрести необходимый заказчику товар, в том числе, не представлено доказательств возможности поставить эквивалентный (в том числе по качеству) товар, а, следовательно, не представлено доказательств, что описание таким образом в проектной документации материалов создает препятствие для участия в рассматриваемом аукционе. Также не представлено доказательств, что в состав систем котельного оборудования входят конкретные марки узлов и агрегатов, поскольку наличие в составе размещенных на сайте документов коммерческих предложений, оформленных на бланке РАЦИОНАЛ, не может служить надлежащим доказательством указанного довода.

Необходимо отметить, что вступившие в силу изменения в Закон о контрактной системе содержат положения о том, что включение проектной документации, утвержденной в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, в документацию о закупке при осуществлении закупки работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, является надлежащим исполнением

требований пунктов 1 - 3 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, с учетом приведенных обстоятельств, доводы жалобы являются необоснованными.

В результате проведения внеплановой проверки в рамках рассмотрения жалобы, Комиссией Липецкого УФАС России в действиях заказчика установлены нарушение Закона о контрактной системе, которые заключаются в следующем.

1. Документация электронного аукциона содержит требование, что работы необходимо выполнить в соответствии с Проектной документацией (далее - Проект), Техническим заданием. При этом, проект в разделе 4 «Конструктивные и объемно-планировочные решения» содержит описание конструктивных и технических решений подземной части объекта капитального строительства, включающее указание на товарные знаки: ROCKWOOL, Пеноплэкс. Вместе с тем, документация не содержит сопровождения такого указания словами "или эквивалент".

Согласно п.1 части 1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Документация утверждена и размещена на сайте ЕИС до 01.07.2019.

Таким образом, документация электронного аукциона содержит нарушение требований п.1 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе.

2. В пункте 17.2 раздела II документации об электронном аукционе, указано, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, выписку из реестра членов саморегулируемой организации по форме, которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 г. № 58.

К лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки, предъявляются требования в соответствии с градостроительным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Согласно ст. 55.17 ГрК РФ саморегулируемая организация обязана вести реестр членов саморегулируемой организации. Ведение такого реестра может осуществляться в составе единого реестра членов саморегулируемых организаций при условии размещения саморегулируемой организацией такого реестра членов саморегулируемой организации на своем сайте в сети "Интернет". Саморегулируемая организация обязана предоставить по запросу заинтересованного лица выписку из реестра членов саморегулируемой организации в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи. Форма выписки из реестра членов саморегулируемой организации

устанавливается органом надзора за саморегулируемыми организациями.

Форма выписки из реестра членов саморегулируемых организаций утверждена приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) от 04.03.2019 N 86, действующим с 20.04.2019.

При этом приказ Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 16.02.2017 N 58 "Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации" признан утратившим силу с 20.04.2019.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению.

В связи с изложенным заказчиком в нарушение ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе установлено требование о предоставлении в составе второй части заявки выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области капитального ремонта объектов капитального строительства по форме, которая утверждена недействующим Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58.

Установленные нарушения ч.1, ст.64 Закона о контрактной системе содержат признаки совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4.2. ст.7.30. КоАП РФ.

Руководствуясь ст.99, ст.105, ч.8 ст.106 Закона 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 (утв. Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14), Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ЭКОТЕРМ» на положения документации об электронном аукционе «Модернизация и реконструкция системы теплоснабжения для МБОУ НОШ и проектируемого ясельного корпуса в с. Ленино Липецкого района» (реестровый номер 0846300001919000087) необоснованной.

2. Признать в действиях заказчика - Администрации Липецкого муниципального района Липецкой области, нарушение ч.1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

3. Выдать уполномоченному учреждению предписание об устранении выявленного нарушения.

4. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его

ВЫНЕСЕНИЯ.