

**Решение по результатам рассмотрения жалоб
участников закупки №04-50/28-2017, №04-50/29-2017**

«10» марта 2017 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<.....>,

в присутствии: представителя Республиканского агентства по государственным закупкам (далее – Уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 10.03.2017),

представителей МУ «Улан-Удэстройзаказчик» (далее – Заказчик) – <...> (доверенность от 10.03.2017), <...> (доверенность от 10.03.2017),

представителя ООО «Дарханстрой» – <...> (доверенность от 10.03.2017),

в отсутствие индивидуального предпринимателя <...> (далее – Заявитель 1, ИП Даничук <...>), уведомлен надлежащим образом, ходатайств не поступало,

представителей ООО «Перспектива» (далее – Заявитель 2), уведомлен надлежащим образом, ходатайств не поступало,

рассмотрев жалобы ИП Даничук <...> (вх.№1285 от 02.03.2017) и ООО «Перспектива» (вх.№1302 от 02.03.2017) на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по объекту «Реконструкция здания МАОУ СОШ №63 г. Улан-Удэ ул. 113 квартал, дом 4. 1 этап. Пристрой с теплым переходом», реестровый номер закупки 0102200001617000136 (далее – Аукцион) и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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),

установила:

ИП Даничук <...> в жалобе указывает, что документация об Аукционе не соответствует требованиям Закона о контрактной системе по следующим основаниям:

1.1. В составе проектной документации предусмотрен раздел «Технологическое оборудование». В проекте контракта предусмотрено требование об обязательности получения подрядчиком заключения Госстройнадзора о соответствии построенного объекта проектной документации, техническим условиям, требованиям нормативных документов. В составе цены контракта отсутствуют затраты на технологическое оборудование. По мнению Заявителя 1, указанное требование является избыточным и заведомо невыполнимым, поскольку подрядчик не имеет возможности нести ответственность за своевременность исполнения поставщиком своих обязательств.

1.2. В проекте контракта предусмотрено условие о том, что стоимость материалов и оборудования и окон ПВХ, не предусмотренных базой ФССЦ, будут приниматься по фактической стоимости. По мнению Заявителя 1 указанное требование не соответствует положениям части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе в части того, что цена является окончательной и изменению не подлежит. Кроме того, в соответствии с положениями статьи 710 Гражданского кодекса Российской Федерации, в случае когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены работы, подрядчик сохраняет право на оплату работ по цене, предусмотренной договором подряда.

Просит признать жалобу обоснованной и выдать предписание об устранении выявленных нарушений законодательства.

Представитель ООО «Дарханстрой» в дополнение к доводам Заявителя 1 обращает внимание Комиссии Бурятского УФАС на то, что обжалуемые положения проекта контракта изложены не вполне корректно. При этом признает, что, являясь участником Аукциона, при подаче заявки на участие под номером 1 выразил согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об Аукционе.

ООО «Перспектива» считает, что Заказчиком, Уполномоченным органом при проведении Аукциона допущены следующие нарушения Закона о контрактной системе:

2.1. Пунктом 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе установлено, что 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, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В нарушение данной нормы Заказчик не указал в извещении о проведении Аукциона информацию о наличии у участника закупки свидетельства о допуске к определенным видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и тем самым ввел в заблуждение участников закупки.

2.2. Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании 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 пункте 5.1.6 проекта контракта указана обязанность подрядчика качественно выполнить все работы в объеме и в сроки, предусмотренные контрактом и приложением к нему в соответствии с требованиями СНиП, ГОСТ и иным требованиям, установленным действующим законодательством РФ.

Таким образом, Заказчик, не определив в документации об Аукционе исчерпывающий перечень нормативных документов, фактически не определил требования к результатам выполняемых работ, что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

2.3. Заказчиком нарушены требования части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, в соответствии с которыми документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товаров установленным Заказчиком требованиям, поскольку Заказчиком в Техническом задании (стр.30) установлены требования в отношении конкретного торгового наименования: плиты «Пеноплэкс» П-35, «ISOVER-ВентФасад», с сопровождением словами «или эквивалент», но без указания характеристик эквивалента.

Таким образом, Заказчиком не установлены показатели, позволяющие определить параметры эквивалентности.

На основании вышеизложенного, просит признать жалобу обоснованной и выдать предписание об устранении выявленных нарушений законодательства.

Представители Заказчика с доводами жалоб не согласились, представили пояснения согласно письменному отзыву.

1.1. Раздел «Технологическое оборудование» размещен в составе проектной документации для определения мест расположения электрических розеток, канализационных стояков и других элементов инженерных коммуникаций. Согласно условиям закупки, поставка технологического оборудования не входит в объем выполняемых работ, предусмотренных контрактом. Поставка и монтаж технологического оборудования будет осуществляться поставщиками по отдельным контрактам в период с 1 октября до 1 ноября 2017 года.

В проекте контракта отсутствует обязанность получения подрядчиком заключения Госстройнадзора о соответствии построенного объекта проектной документации, техническим условиям, требованиям нормативных документов.

1 декабря 2017 года Заказчик совместно с подрядчиком и поставщиками обязан получить от Госстройнадзора заключение о соответствии построенного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации.

1.2. В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьями 34 и 95 Закона о контрактной системе. Документацией об Аукционе случаи изменения цены контракта предусмотрены в соответствии с положениями статьи 95 Закона о контрактной системе.

Следовательно, включение в состав проекта контракта условия о том, что стоимость материалов и окон ПВХ, не предусмотренных ФССЦ, будут приниматься по фактической стоимости, не нарушает положения статьи 34 Закона о контрактной системе. При этом представитель Заказчика отмечает, что уменьшение цены контракта в связи с меньшей фактической стоимостью материалов возможно

только при условии обоюдного согласия сторон контракта.

2.1. В извещении о проведении Аукциона имеется ссылка на требования к участникам, которые установлены в документации об Аукционе. Пунктом 13 информационной карты (приложение №1 к документации) установлено требование о наличии в составе заявки копии свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к видам работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта.

2.2. В соответствии с документацией об Аукционе подрядчик обязан выполнить работы согласно проектной и рабочей документации, технического задания и календарного графика производства работ. Проектная документация содержит исчерпывающий перечень нормативных документов, в соответствии с которыми необходимо выполнить работы.

2.3. Использование плит «Пеноплэкс» П-35 и «ISOVER-ВентФасад» предусмотрено техническим заданием и проектной документацией. В проектной документации представлена информация о технических характеристиках указанных материалов, исходя из которой любой участник аукциона может определить эквивалентные материалы.

Представитель Уполномоченного органа поддержал доводы представителей Заказчика в полном объеме.

На основании вышеизложенного просят признать жалобы ИП Даничук <...> и ООО «Перспектива» необоснованными.

В результате рассмотрения жалобы и изучения, представленных сторонами документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

15 февраля 2017 года на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении Аукциона №0102200001617000136. Начальная (максимальная) цена контракта – 137 738 580,00 рублей.

1.1. В соответствии с разделом 4 документации об Аукционе объем работ определен согласно техническому заданию (приложение №3 к проекту контракта). Проектная документация является приложением к техническому заданию. В составе проектной документации представлен альбом 173/1-ИОС.ТХ «Раздел 5. Сведения об инженерном оборудовании, о сетях инженерно-технического обеспечения, перечень инженерно-технических мероприятий, содержание технологических решений. Подраздел 7. Технологические решения». Как следует из пояснений Заказчика данный альбом проектной документации размещен к сведению участников закупки для выполнения работ по организации инженерно-технического обеспечения.

Поставка и монтаж технологического оборудования сметной документацией не предусмотрены и соответственно не входят в объем работ, предусмотренный контрактом.

Довод Заявителя 1 об установленном в проекте контракта требовании об

обязательности получения подрядчиком заключения Госстройнадзора о соответствии построенного объекта проектной документации, техусловиям, требованиям нормативных документов не находит своего подтверждения поскольку в проекте контракта данное требование отсутствует. Кроме того, согласно пункту 7.9 проекта контракта направление документов в органы государственного строительного надзора, уполномоченные на выдачу заключений о соответствии построенного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, и получение указанного заключения осуществляется Заказчиком.

1.2. Пунктом 2.8 проекта контракта установлено, что стоимость материалов и оборудования, отсутствующих в сборниках сметных цен на материалы, изделия и конструкции (ФССЦ), а также стоимость окон из ПВХ будут приниматься к оплате по «Актам о приемке выполненных работ» по форме КС-2 на основании документов, подтверждающих их фактическую стоимость – счетов-фактур от Поставщиков. Стоимость материалов и оборудования не должна превышать цен, предусмотренных сметной документацией.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указывается ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьями 34 и 95 Закона о контрактной системе.

Согласно подпункту «а» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается по соглашению сторон в случае если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом, при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

Разделом 25 документации об Аукционе предусмотрено, что по соглашению сторон изменение существенных условий контракта возможно в соответствии с проектом контракта (приложение № 2 к документации).

Подпунктом «а» пункта 12.1 проекта контракта предусмотрена возможность изменения по соглашению сторон существенных условий контракта при его исполнении при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом объема работы, качества выполняемой работы и иных условий.

Следовательно, положения проекта контракта, устанавливающие возможность уменьшения по соглашению сторон цены контракта за счёт фактической стоимости материалов, оборудования, окон ПВХ, не превышающей цены, которая определена сметной документацией, не противоречат требованиям части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2.1. В соответствии с пунктом 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, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В разделе «Преимущества, требования к участникам» извещения о проведении Аукциона указано, что к участникам установлены единые требования (в соответствии с частями 1 и 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе) согласно разделам 12 и 19 документации об Аукционе.

В разделе 12 документации об Аукционе установлены требования к содержанию, составу заявки на участие в аукционе. Перечень документов, которые должны быть представлены участниками аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 статьи 31 Закона о контрактной системе представлен в пункте 13 информационной карты и включает в себя копию свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к видам работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) согласно приказа Минрегиона России от 30.12.2009 №624, включающее следующие виды работ: «III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту. 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком). 33.3. Жилищно-гражданское строительство».

В разделе 19 документации об Аукционе установлены требования, предъявляемые к участникам аукциона в соответствии с информационной картой. В пункте 17 информационной карты представлены предъявляемые к участникам аукциона требования, установленные согласно положениям статьи 31 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного Комиссия Бурятского УФАС России приходит к выводу, что извещение о проведении Аукциона соответствует требованиям статьи 63 Закона о контрактной системе.

2.2. Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В разделе 2 документации об Аукционе представлены требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам, эксплуатационным характеристикам объекта закупки – согласно техническому заданию (приложение №3 к проекту контракта).

Довод Заявителя 2 о том, что Заказчик, не определив в документации об Аукционе исчерпывающий перечень нормативных документов, фактически не определил

требования к результатам выполняемых работ, является несостоятельным, так как приложением к техническому заданию является проектная документация, которая содержит исчерпывающий перечень нормативных документов, в соответствии с которыми необходимо выполнить работы.

2.3. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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 части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, 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 техническом задании (приложение №3 к проекту контракта) и проектной документации предусмотрено использование плит «Пеноплэкс» П-35 в качестве утеплителя для стен подвала и плит «ISOVER-ВентФасад» – утеплителя для стен выше отм. 0.000.

В разделе 2 документации об Аукционе установлено, что в случае, если в документации, ее приложениях содержатся требования или указания в отношении товарных знаков, то допускается применение (использование) эквивалентного товара.

При этом проектная документация содержит показатели, позволяющие на этапе исполнения контракта определить соответствие выполненных работ с использованием указанных плит установленным требованиям.

На основании вышеизложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

решила:

1. Признать жалобы ИП Даничук <...> и ООО «Перспектива» необоснованными.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.