

Решение
по делу №06/4344-17
о нарушении законодательства Российской Федерации
о контрактной системе в сфере закупок

15.11.2017

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 А. Н. Моисеева (по доверенности),

представители Заявителя на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев жалобу Заявителя б/н, б/д (вх. №4975/09 от 13.11.2017) на действия Заказчика при проведении электронного аукциона «Благоустройство общественных территорий МО городской округ Феодосия» (номер извещения 0875300012217000018) (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), согласно 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, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 19.11.2014 №727/14, зарегистрированного 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. Заказчиком неправомерно в проекте контракта установлено требование о предоставлении подрядчиком документов о сертификации применяемой продукции, а также требование о предоставлении образцов материалов/товаров, в виду того, что контракт, заключаемый по результатам данного Аукциона является договором подряда.
2. Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе указаны виды и объемы работ не относящиеся в видам и объемам работ, установленных в ведомостях объемов работ, что вводит потенциальных участников Аукциона в заблуждение и не позволяет сформировать и подать заявку на участие в Аукционе.
3. Заказчиком не размещена в единой информационной системе в составе документации об Аукционе проектно-сметная документация в полном объеме.
4. Заказчиком в проекте контракта неправомерно условие об обязанности Подрядчика принимать участие при проверках, проводимых на объекте Заказчика.

Крымским УФАС России принято уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 13.11.2017 №06/12968, направленное Заявителю, Заказчику, Оператору электронной площадки и размещенное на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее – официальный сайт, единая информационная система, ЕИС).

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 — 27.10.2017;
- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- начальная (максимальная) цена контракта – 5 700 000,00 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 13.11.2017 09:00, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 14.11.2017, дата проведения Аукциона: 17.11.2017;

- на участие в аукционе подано 3 заявки по результатам рассмотрения первых частей заявок участников 1 заявка признана не соответствующей документации об Аукционе.

1. В жалобе Заявитель указывает: «...Объектом закупки является «Благоустройство общественных территорий МО городской округ Феодосия»...

Таким образом, контракт, заключаемый по результатам рассматриваемой закупки является по своей правовой природе договором подряда, а равно положения ст. 456 ГК РФ не применяются в рассматриваемом случае...

Следовательно, требование о предоставлении Подрядчиком документов о сертификации применяемой продукции установлено в нарушение действующего законодательства...

Помимо уже указанного незаконного требования документов, подтверждающих качество используемых товаров. Заказчик требует дополнительно письменно согласовать приобретаемые Подрядчиком образцы строительных материалов, оборудования, изделий, конструкций и комплектующих для выполнения работ...

Полагаем требование о предоставлении образцов незаконно в виду того, что контракт заключаемый по результатам данного электронного аукциона является договором подряда, а не поставки в котором имеет значение качество товара...» (цитаты жалобы).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил: «...Поскольку при выполнении работ по благоустройству общественных территорий МО городской округ Феодосия используются материалы (товар) подрядчика, то положения ст. 456 ГК РФ подлежат применению не только при поставке товара, но и при выполнении работ с использованием материалов (товара) подрядчика...

Подрядчик при выполнении работ обязан подтвердить качество материалов, приборов и оборудования, подлежащих применению непосредственно перед выполнением работ...» (цитата письменных пояснений).

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

Таким образом, данный довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В качестве довода жалобы Заявитель указывает на то, что Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе указаны виды и объемы работ не относящиеся в видам и объемам работ, установленных в ведомостях объемов работ, что вводит потенциальных участников Аукциона в заблуждение и не позволяет сформировать и подать заявку на участие в Аукционе.

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, документацией об Аукционе предметом контракта является благоустройство общественных территорий, т.е. выполнение работ.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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 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, 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 (пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе);

- 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 (пункт 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, 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.

Заказчиком в техническом задании документации об Аукционе установлены следующие виды работ: «...

IV. ОПИСАНИЕ ОБЪЕКТА ЗАКУПКИ (ТЕХНИЧЕСКОЕ ЗАДАНИЕ)

Благоустройство общественных территорий МО городской округ Феодосия

1. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

....

- Подрядчик обязан своими силами освободить места проведения работ от мебели и оборудования Заказчика и осуществить обратную установку мебели и оборудования после выполнения работ. Мебель и оборудование сдаются на временное хранение представителю Заказчика.

...» (цитата).

Вместе с тем, в ведомости объемов работ по разделу «Подготовка территории» Заказчиком определены следующие виды работ: «...

ВЕДОМОСТЬ ОБЪЕМОВ РАБОТ № 1

Благоустройство общественных территорий МО городской округ Феодосия

(Благоустройство сквера им. В.Коробкова в городе Феодосия)

№ пп	Наименование	Ед. изм.	Кол.	Примечание
1	2	3	4	5
Раздел 1. Подготовка территории				
1	Разборка тротуаров и дорожек из плит с их отноской и укладкой в штабель	100 м2 основания	13,8	
2	Разборка бортовых камней: на щебеночном основании	100 м	8,25	
3	Планировка участка: механизированным способом	100 м2	39,5	
4	Погрузочные работы при автомобильных перевозках: мусора строительного с погрузкой вручную	1 т груза	85,86	
5	Перевозка грузов автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 т, работающих вне карьера, на расстояние: до 5 км I класс груза	1 т груза	85,86	
6	Установка штучный изделий (применительно демонтаж скамеек)	100 шт. изделий	0,12	
7	Валка деревьев в городских условиях: (дуб, бук, граб, клен, ясень) диаметром до 300 мм	1 складочный м3 кряжей	2	
8	Корчевка пней вручную давностью рубки до трех лет: диаметром до 500 мм твердых пород	1 пень	2	
....				

...» (цитата).

Учитывая приведенное, действия Заказчика, установившего в техническом задании документации об Аукционе объемы и виды работ, не относящиеся к объекту закупки и противоречащие ведомости объемов работ 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.

3. Согласно доводам жалобы Заказчиком не размещена в единой информационной системе в составе документации об Аукционе проектно-сметная документация в полном объеме.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе 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.

В силу с частью 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В соответствии с частью 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе в соответствии с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 Градостроительного Кодекса Российской Федерации, проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, позволяющие определить соответствие покупаемой работы установленным заказчиком требованиям.

Отсутствие в документации о закупке функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик объекта закупки, требований к результатам работ, в том числе отсутствие в составе документации о закупке проектной документации в полном объеме приводит к невозможности формирования участником закупки предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

На заседании Комиссии установлено, что в составе документации об Аукционе, размещенной на официальном сайте, отсутствует проектно-сметная документация в полном объеме.

Указанные действия Заказчика не соответствуют пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, нарушают пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

4. По мнению Заявителя Заказчиком в проекте контракта неправомерно условие об обязанности Подрядчика принимать участие при проверках, проводимых на объекте Заказчика.

В соответствии с частью 9 статьи 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Из приведенной нормы Закона о контрактной системе следует, что обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

Вместе с тем, Заявитель не обеспечил явку своих представителей на заседание Комиссии и не предоставил объективных доказательств, свидетельствующих о том, что данным условием Заказчик ограничил круг участников Аукциона.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что довод Заявителя о наличии признаков ограничения конкуренции при размещении данной закупки является необоснованным.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на определение поставщика (подрядчика, исполнителя).

5. Внеплановая проверка процедуры закупки в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктом 3.30 Административного регламента от 19.11.2014 №727/14, Комиссией не проводится ввиду проведения данной проверки при рассмотрении материалов дела №06/4315-17 по жалобе ООО «Центр поставок Профит» на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По результатам проверки Комиссия решением от 15.11.2017 по делу №06/4315-17 признала Заказчика нарушившим требования пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдано т.к. выявленные нарушения не повлияли на определение поставщика (подрядчика, исполнителя).

Решением от 15.11.2017 по делу №06/4315-17 материалы дела №06/4315-17 переданы соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об

административном правонарушении.

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.
2. Признать Заказчика нарушившим требования пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.
3. Предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не выдавать, т.к. выявленные нарушения не повлияли на определение поставщика (подрядчика, исполнителя).
4. Материалы по делу №06/4344-17 соответствующему должностному лицу Крымского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать, в виду передачи материалов дела №06/4315-17.
5. Прекратить действие уведомления о поступлении жалобы и приостановлении торгов от 13.11.2017 №06/12968.

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