

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 10.11.2021 года.

Решение в полном объеме изготовлено 10.11.2021 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>; члены Комиссии: <.....>; <.....>;

в отсутствие представителей Индивидуального предпринимателя Меньшикова Романа Анатольевича (далее – ИП М., заявитель), представителей Администрации Рождественского муниципального образования (далее – заказчик), представителей Администрации Тайшетского района (далее – уполномоченный орган);

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации при проведении электронного аукциона «Строительство Рождественского дома культуры Тайшетского района Иркутской области По адресу: Иркутская область, Тайшетский район, с. Рождественка, ул. Колхозная, 2А», извещение № 0134300026321000268 (далее – электронный аукцион), в порядке, предусмотренном 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 по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ), Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 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 – Регламент ФАС), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 27 октября 2021 года поступила жалоба заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона.

Заявитель указывает, что документация о проведении электронного аукциона содержит нарушения Федерального закона № 44-ФЗ:

1. Так, в своей жалобе заявитель указывает, что заказчик включил в предмет закупки товары (работы, услуги), функционально и технологически не связанные с товарами (работами, услугами), поставка (выполнение, оказание) которых является предметом закупки.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными и не подлежащими удовлетворению.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что уполномоченным органом по заявке заказчика 19 октября 2021 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещены Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0134300026321000268, а также Документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству Рождественского дома культуры Тайшетского района Иркутской области По адресу: Иркутская область, Тайшетский район, с. Рождественка, ул. Колхозная, 2А (далее – документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 87 149 630 руб. 00 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика приходит к следующим выводам.

Согласно части 2 статьи 8 Федерального закона № 44-ФЗ 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, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрено, что 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.

В письме ФАС России от 09.04.2019 № МЕ/28771/19 и Минпросвещения России от 10.04.2019 № АН-439/09 «О позиции Министерства просвещения Российской Федерации и Федеральной антимонопольной службы по вопросу о необходимости осуществлять закупки работ по строительству объектов общеобразовательных организаций и комплексному оснащению учебным оборудованием указанных организаций различными процедурами» указано, что

заказчик в целях удовлетворения собственных нужд, исходя из необходимости достижения результатов и эффективности закупки, самостоятельно определяет и описывает объект закупки при условии, что такие требования не влекут за собой ограничения количества участников закупки.

Не допускается при формировании предмета закупки включать в предмет закупки товары (работы, услуги), функционально и технологически не связанные с товарами (работами, услугами), поставка (выполнение, оказание) которых является предметом закупки.

Для поставки оборудования в целях комплексного оснащения оборудованием от поставщика не требуется специальной правоспособности, в то время как для выполнения строительных работ подрядчик должен быть членом соответствующей саморегулируемой организации в соответствии с градостроительным законодательством.

При этом, при осуществлении закупок строительных работ заказчик вправе предусмотреть в документации о закупке необходимость поставки и монтажа оборудования, исключительно неразрывно связанного с объектом строительства. При этом в качестве неразрывно связанного с объектом строительства оборудования следует рассматривать оборудование, поставка и установка которого невозможна впоследствии без изменения предусмотренных проектом конструктивных решений объекта строительства.

С учетом вышеизложенного, по мнению Минпросвещения России и ФАС России, принимая во внимание требования Федерального закона № 44-ФЗ выполнение работ по строительству и оснащение оборудованием осуществляются на разных рынках, каждый из которых имеет свой круг хозяйствующих субъектов, в связи с чем данные закупки необходимо осуществлять различными процедурами.

В документации об электронном аукционе установлены единые требования к участникам (в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ), а именно: участник закупки должен являться членом саморегулируемой организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, за исключением случаев, предусмотренных части 2.1 и 2.2 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ.

В ходе изучения документации об электронном аукционе, Комиссия установила, что в локальном ресурсном сметном расчете № 02-01-07 указано о поставке следующего товара: Кресло офисное Престиж, Стул для посетителей Изо, Стол письменный 120 см, Стол руководителя офисный, Приставной стол, ПК HP 290 G1, Монитор, Клавиатура, Мышь и т.д

Представители заказчика, уполномоченного органа участия в заседании Комиссии не приняли, доказательств, что оборудование, перечисленное в ЛРСР № 02-01-07, неразрывно связано с объектом строительства, поставка и установка которого невозможна впоследствии без изменения предусмотренных проектом конструктивных решений объекта строительства не предоставили.

Таким образом, указанные в документации об электронном аукционе строительные работы и поставляемые товары не связаны технологически и функционально, поскольку поставка таких товаров как: Кресло офисное, Стул для посетителей, Стол письменный и т.п., должна осуществляться в качестве следующего за строительством этапа, а не как часть самого этапа строительства.

Также, пояснения заказчика о том, что деление объекта закупки на выполнение работ по строительству и поставку товара может быть признано нецелевым расходованием бюджетных средств, т.к. целевое назначение предоставленной заказчику субсидии – строительство дома культуры, которым предусмотрено выполнение работ с поставкой товаров и комплектацией объекта для последующего ввода в эксплуатацию на основании прошедшей государственную экспертизу проектно-сметной документации, что предусматривает результатом объект капитального строительства готового к эксплуатации, не находят своего подтверждения на основании следующего.

Положениями статьи 112 Федерального закона №44-ФЗ одновременная закупка строительных работ и поставки товаров возможна при следующих условиях:

Часть 55. До 1 января 2024 года Правительство Российской Федерации, высшие исполнительные органы государственной власти субъектов Российской Федерации, местные администрации вправе утвердить перечни объектов капитального строительства, в целях архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта которых применяются особенности осуществления закупок и исполнения контрактов,

предусмотренные частями 56 - 63 статьи 112 Федерального закона №44-ФЗ.

Часть 56. В случае, предусмотренном частью 55 статьи 112 Федерального закона №44-ФЗ, предметом контракта может быть одновременно подготовка проектной документации и (или) выполнение инженерных изысканий, выполнение работ по строительству, реконструкции и (или) капитальному ремонту объекта капитального строительства.

Часть 57. В случае, если проектной документацией объекта капитального строительства предусмотрено оборудование, необходимое для обеспечения эксплуатации такого объекта, предметом указанного в части 56 статьи 112 Федерального закона №44-ФЗ контракта наряду с подготовкой проектной документации и (или) выполнением инженерных изысканий, выполнением работ по строительству, реконструкции и (или) капитальному ремонту объекта капитального строительства может являться поставка данного оборудования.

В связи с чем, только при наличии одновременно стадии проектирования и выполнения работ возможно включение в контракт поставки оборудования.

Однако, согласно данным документации об электронном аукционе строительные работы необходимо выполнить на основании уже разработанной и прошедшей государственную экспертизу ПСД, т.е. предмет закупки не предусматривает стадию проектирования.

Также, согласно позиции Верховного Суда РФ отраженной в определении от 05.06.2018 №303-КГ18-6481 по делу №А24-4483/2016 для наличия у заказчика права на объединение в один предмет закупки выполнение работ по строительству и поставки товаров, не относящихся напрямую к выполнению подрядных работ, необходимо условие о выполнении строительных работ «под ключ».

Согласно нормам Положения об организации строительства объектов «под ключ», утвержденного Постановлением Госстроя СССР от 10.11.1989 №147, метод строительства объектов «под ключ» осуществляется как единый непрерывный комплексный процесс создания готовой строительной продукции, включающий в себя проектирование, выполнение строительных и монтажных работ, включая комплектацию строек технологическим и инженерным оборудованием, ввод в эксплуатацию.

Судами сделан вывод о том, что такие товары, как: шкафы, полки, тумбы, столы письменные, не являются оборудованием, технологически и функционально связанными со строительными работами и поставка которых может осуществляться отдельно.

Таким образом, действия заказчика, уполномоченного органа нарушают пункт 1 части 1 статьи 64, с отсылочной нормой на часть 1 статьи 33 Федерального закона №44-ФЗ.

В связи с тем, что электронный аукцион признан несостоявшимся и на участие в аукционе не поступило ни одной заявки, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии необходимости выдавать предписание по результатам рассмотрения жалобы.

На основании вышеизложенного, руководствуясь 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», Регламентом ФАС, Комиссия по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Индивидуального предпринимателя Меньшикова Романа Анатольевича обоснованной;
2. Признать заказчика, уполномоченного органа нарушившими пункт 1 части 1 статьи 64, пункт 1 части 1 статьи 33 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
3. Предписание об устранении допущенных нарушений не выдавать;
4. Направить копии решения сторонам по жалобе;
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных должностных лиц к административной ответственности.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель
КОМИССИИ

<.....>;

Члены
КОМИССИИ

<.....>; <.....>;