

РЕШЕНИЕ

по делу № 615-ж/2017

12 сентября 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: ...	- заместителя Челябинского УФАС России,	руководителя
Членов Комиссии: ...	- ведущего специалиста - эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,	
...	- специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,	

рассмотрев жалобу ООО «Профит-плюс» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автодороги по ул. Разина (извещение № 0169300000317001405) в присутствии:

- представителя МКУ «Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска» (далее – Заказчик) ..., действующего на основании доверенности № 45 от 25.08.2017,

- члена аукционной комиссии ...,

- в отсутствие представителя Управления муниципального заказа администрации г. Магнитогорска (далее — Уполномоченный орган), заявившего ходатайство о проведении заседания комиссии в отсутствие представителя Уполномоченного органа,

- в отсутствие представителей ООО «Профит-плюс» (далее – Общество, заявитель), надлежащим образом уведомленного о дате, месте, времени заседания комиссии,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 05.09.2017 поступила жалоба ООО «Профит-плюс» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автодороги по ул. Разина (извещение № 0169300000317001405) (далее – аукцион), объявленного Заказчиком 17.08.2017 путем размещения извещения в Единой информационной системе на сайте zakupki.gov.ru

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 508 977 рублей 40 копеек.

По состоянию на 12.09.2017 контракт по результатам Аукциона не заключен, заключение контракта приостановлено антимонопольным органом до рассмотрения жалобы по существу.

В жалобе ООО «Профит-плюс» указано, что в документации о закупке по ряду позиций материалов указаны характеристики материалов, показатели которых возможно определить только в ходе лабораторных испытаний, что свидетельствует о необъективности описания предмета закупки и неправомерности установления требований к составу первой части заявки о конкретизации указанных показателей.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения и на заседании Комиссии указали, что все характеристики товаров, используемых при выполнении работ, установлены в соответствии с требованиями ГОСТов.

Заслушав пояснения заказчика и уполномоченного органа, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 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), Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с пунктом 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 требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 данного Закона и инструкцию 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.

Согласно подпункту «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать 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.

При этом, из совокупного толкования указанных требований следует, что при осуществлении закупки на выполнение подрядных работ заказчик должен потребовать в составе первой части заявки исключительно предоставление конкретных показателей товаров, используемых для производства работ.

Таким образом, в документации об аукционе заказчику требуется определить такие качественные свойства товаров, которые характеризуют товар, как индивидуально-определенную вещь и являются необходимыми для получения результатов работ, удовлетворяющих потребности заказчика, в соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе.

В пункте 16.1 документации об аукционе определено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

- согласие участника аукциона на выполнение работы на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе (Значения характеристик подлежащих использованию товаров – Приложением №6 к документации об электронном 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 Приложении № 6 к документации об аукционе определены значения характеристик подлежащих использованию товаров, которые необходимо указать в заявке участника документации об электронном аукционе (техническое задание) содержится наименование и описание объекта закупки, в том числе:

по позиции 1 - «битумы нефтяные дорожные» - марка БНД-60/90, растяжимость, при 25 °С – 55 см, при 0 °С - 4,5 см. Температура вспышки: 230°С. Температура хрупкости: -15°С. Глубина проникания иглы, 0,1 мм, при 25°С: 61-90. Изменение температуры размягчения после прогрева, 5°С.

- по позиции 3 «Асфальтобетонные смеси дорожные, аэродромные и асфальтобетон (горячие и теплые для пористого асфальтобетона щебеночные и гравийные)» - марка: 1, минеральная составляющая – щебеночная. Размер минеральных зерен до 20 мм. По остаточной пористости: пористые. По величине остаточной пористости: 5,0 — 10,0%.

Как следует из технического задания, требование о соответствии товара государственным стандартам содержится как в отношении смесей асфальтобетонных дорожных (ГОСТ 9128-2009), так и в отношении битумов нефтяных дорожных (ГОСТ 22245-90).

Как установлено Комиссией Челябинского УФАС России, в пункте 4.4 ГОСТ 9128-2009 «Смеси асфальтобетонные дорожные, аэродромные и асфальтобетон. Технические условия» определены физико-химические показатели различных видов и типов асфальтобетонов, в том числе показатели, указанные в документации о закупке.

При этом, в отношении различных марок битума нормы физико-химических показателей определены в таблице 1 пункта 1.3.2 ГОСТа 22245-90 «Битумы нефтяные дорожные вязкие. Технические условия (с Изменением N 1)». Указанные показатели идентичны тем, которые указаны в документации о закупке.

Таким образом, марки асфальтобетонной смеси, битума и их соответствие государственным стандартам уже определяют физико-химические показатели указанного материала, которые являются его производными характеристиками, указанными в государственном стандарте.

Вместе с тем, указание в документации о закупке помимо марок асфальтобетонной смеси, битума и физико-химических показателей, является избыточным и необоснованным требованием, в том числе с точки зрения требований к составу первой части заявки.

Необходимо также отметить, что в Письме ФАС России от 01.07.2016 №ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» установлено, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар на 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, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Таким образом, заказчиком в документации об аукционе в нарушение пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе установлены избыточные требования к материалам, отражающие его физико-химические свойства, значения которых возможно определить только при проведении лабораторных испытаний, осуществляемых в ходе исполнения контракта.

Указанное нарушение образует состав административного

правонарушения, предусмотренного частью 4.2. статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

По результатам проведения внеплановой проверки в действиях заказчика выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе.

Как следует из пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки о соответствии его требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона в электронной форме должны содержаться 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 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 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 требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию 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.**

При этом, в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в составе второй части заявки участника закупки должны находить отражение в том числе документы, подтверждающие соответствие его единым требованиям, указанным в пункте 1 части 1 статьи 31 Федерального закона.

Согласно системному толкованию указанных положений Закона участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии со спецификой и содержанием объекта закупки.

Как следует из части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) работы по договорам о **строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства,**

заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов).

Как видно из документации об аукционе, предметом закупки является выполнение работ по ремонту автодороги по ул. Разина. Более того, представители Заказчика на заседании комиссии подтвердили, что работы, указанные в документации относятся к работам по ремонту.

В пункте 14.1 документации Заказчик установил требование о том, что участник аукциона должен быть членом саморегулируемой организации (далее – СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства. СРО, в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств. Совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств.

При этом, в пункте 16.2.2 документации определено, что в подтверждение соответствия данному требованию участник закупки предоставляет в составе заявки действующую выписку из реестра членов СРО по форме, которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации». Выписка должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок: 06 сентября 2017 года.

Вместе с тем, работы по ремонту, указанные в документации, не относятся к работам по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, следовательно, Заказчик необоснованно предъявил к участникам требование о членстве в саморегулируемой организации.

Таким образом, действия Заказчика привели к нарушению части 6 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 и части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Выявленные нарушения образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 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",

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «Профит-плюс» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автодороги по ул. Разина (извещение № 0169300000317001405) обоснованными.
2. Признать в действия Заказчика нарушения пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, пунктов 1, 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 31, пункта 2 части 5 и части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.
3. Выдать заказчику, оператору электронной площадки, аукционной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.
4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновного должностного лица к административной ответственности по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

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