

РЕШЕНИЕ

по делу № ЭА-1669/2016 о нарушении

законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

07 ноября 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия):

в отсутствие представителя ООО «Омега-М», в присутствии представителя администрации Афипского сельского поселения Северского района, рассмотрев жалобу ООО «Омега-М» (далее – Заявитель) на действия администрации Афипского сельского поселения Северского района (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона: «Капитальный ремонт ул. Строителей от ул. Мира до ерика в пгт. Афипском Северского района» (извещение № 0318300282116000183) в части нарушения 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, Федеральный закон №44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба Заявителя о нарушении Закона о контрактной системе.

Заявитель обжалует положения документации об электронном аукционе. В своей жалобе ООО «Омега-М» указывает, указывает на следующие нарушения Закона о контрактной системе: 1) в описании объекта закупки установлены требования к товарам, используемым при выполнении работ, которые противоречат ГОСТ, а также носят необъективный (избыточный) характер, что является нарушением ст. 33 Закона о контрактной системе; 2) Заказчиком не установлено требование к участникам закупки, предусмотренные ч. 2 ст. 31 и постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99; 3) в извещении отсутствует требования п. 3-10 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе; 4) в документации не указаны какие документы должны быть представлены в качестве подтверждения соответствия участника требованиям о наличии СРО; 5) Заказчиком в нарушение ч. 21 ст. 112 Закона о контрактной системе установлено требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом № 94-ФЗ.

Заказчиком представлены письменные пояснения по существу жалобы.

Рассмотрев представленные материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Администрацией Афипского сельского поселения Северского района проводился электронный аукцион: «Капитальный ремонт ул. Строителей от ул. Мира до ерика в пгт. Афипском Северского района» (извещение № 0318300282116000183).

Начальная (максимальная) цена контракта – 12 220 399,00 рублей.

Информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной (ч. 3 ст. 7 Закона о контрактной системе).

Согласно ч. 21 ст. 112 Закона о контрактной системе в течение двух лет со дня вступления в силу настоящего Федерального закона заказчик вправе устанавливать при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) требование об отсутствии сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, сформированном в порядке, действовавшем до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

В извещении о проведении электронного аукциона установлено: требования к участникам – Отсутствие в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (в соответствии с Федеральным законом №94-ФЗ и Федеральным законом №44-ФЗ) информации об участнике закупки.

Закон о контрактной системе вступил в силу – 01.01.2014. В связи с чем, Заказчик не вправе устанавливать данное требование.

На основании п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) описание объекта закупки должно носить объективный характер. 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 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. 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;

2) 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.

В «Требованиях к товарам (материалам), используемым при выполнении работ» аукционной документации установлено:

Позиция 2 «Асбест»: требуется волокнистый минерал класса силиката, группы серпентина, имеющий химический состав близкий к $Mg_3Si_2O_5(OH)_4$. Насыпная плотность, г/дм³/ гарантированный минимальный остаток волокна на основном сите контрольного аппарата, % 5; 10; 20; 22; 30; 40; 50; 55; 60; 65; 70; 75; 80; 300; 370; 450; 520. удельная эффективная активность естественных радионуклидов не более 370 Бк/кг.

Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в 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, носят необъективный характер.

Аналогичные требования установлены по позиции 8 «Болты».

Позиции 3, 4 «Бетонная смесь»: класс по морозостойкости – более F50. В соответствии с п. 4.3.1 ГОСТ 26633-2015 класс бетона по морозостойкости более F50 устанавливаются либо по первому базовому методу (F₁), либо по второму (F₂).

Однако Заказчиком не установлен базовый метод морозостойкости, в связи с чем, невозможно определить соответствие закупаемых товаров (материалов), потребностям Заказчика.

Кроме того, в проектно-сметной документации указан бетон тяжелый, класс B20 (M250). При этом, в действующем ГОСТ 26633-2015 отсутствует информация о бетоне класса «М».

В соответствии с ч. 2 ст.31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения

конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, [дополнительные требования](#), в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

[Перечень](#) документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации (ч.3 ст.31 Закона о контрактной системе).

В силу ч. 4 ст.31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Согласно ч.5 ст.31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

В соответствии с ч.6 ст.31 Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 установлены дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаи отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документы, подтверждающие соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям.

К участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, предъявляются дополнительные требования согласно приложению № 1. В приложении № 1 указаны дополнительные требования к участникам при выполнении работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) ОКПД2 ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн.рублей – наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение **соответствующих** работ строительных за последние 3 года до даты подачи

заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка. Также в приложении №1 указаны документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям. Согласно примечанию требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. < >При этом используются следующие группы работ строительных:

работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;

работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, навесы и другие подобные постройки).

Классификация работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог регламентирована Приказом Министерства транспорта РФ от 16.11.2012 №402.

Комиссия, ознакомившись с локально-сметным расчетом и ведомостью объемов работ, установила, что работы, предусмотренные в рамках проводимой закупки относятся к работам по ремонту и содержанию дорог (п.п. б), в) п. 1 ч. 5, п.п. а), в), д) п. 2 ч. 5 Приказа № 402 и т.д.).

Согласно извещению о проведении электронного аукциона закупка отнесена к коду ОКПД2 42.11.20.000, начальная (максимальная) цена контракта **12 220 399 ,00** рублей, при этом предметом контракта является текущий ремонт и содержание автомобильных дорог. Таким образом, с учетом позиции Верховного суда РФ от 22 августа 2016 года, требование о наличии опыта в соответствии с постановлением Правительства № 99 не требуется.

В соответствии с п. 1 ч. 1, ч. 5 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки. Информация об установленных требованиях в соответствии с [частями 1, 1.1, 2 и 2.1](#) настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Комиссией установлено, что в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации Заказчиком установлено требование о наличии у участника закупки СРО 33.2.1 Автомобильные дороги и объекты инфраструктуры автомобильного транспорта.

В соответствии с ч. 3 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации

лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее - лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным [частью 2](#) настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

Согласно ч. 3.1 ст. 52 Градостроительного кодекса в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Работы по капитальному ремонту включены в п. 33 «Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)» приказа № 624 Министерства регионального развития Российской Федерации.

Предметом закупки являются работы по текущему ремонту и содержанию автомобильной дороги. Таким образом, Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки свидетельства СРО, что противоречит ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 3 ст. 7, ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной. 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.

Частью 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о

проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных [частями 4](#) и [4.1](#) настоящей статьи.

В соответствии с п.п. 3-5), 7-10) ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

3) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

7) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

10) участник закупки не является офшорной компанией.

В извещении о проведении электронного аукциона указано: требования к участникам закупки – единый требования к участникам закупки (в соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе).

Информация об установленных в соответствии с п. 3-10) ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе требованиях, также отражена в п. 39 информационной карты электронного аукциона.

Комиссия, руководствуясь ч. 1,3,4 ст.105 и на основании ч.15, ч.22, ч.23 ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Омега-М» обоснованной нарушения ч. 3 ст. 7, ст. 8 п. ч. 6 ст. 31, п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 33, п. 2) ч. 1 ст. 64, ч. 21 ст. 112 Закона о контрактной системе.

2. Признать в действиях Заказчика – администрации Афипского сельского поселения Северского района нарушение ч. 3 ст. 7, ст. 8, ч. 6 ст. 31, п.п. 1), 2) ч. 1 ст. 33, п. 2) ч. 1 ст. 64, ч. 21 ст. 112 Закона о контрактной системе.

3. В связи с тем, что Заказчику – администрации Афипского сельского поселения Северского района выдано предписание № 538 от 01.11.2016 об устранении нарушений Закона о контрактной системе, повторно предписание не выдавать, материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу не передавать.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.