

## РЕШЕНИЕ

*Резолютивная часть решения объявлена 08.06.2021 года.*

*Решение в полном объеме изготовлено 09.06.2021 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: <.....>;

при участии представителей МКУ «УКС г. Иркутска» (далее – заказчик) – <.....>; представителей Общества с ограниченной ответственностью «Саянскгазобетон» (далее – заявитель) – <.....>;

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на разработку проектно-сметной документации по объекту: «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном по ул. Шахтерская в г. Иркутске», извещение № 0834300045221000020 (далее – открытый конкурс в электронной форме), 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 01 июня 2021 года поступила жалоба заявителя на положения документации об открытом конкурсе в электронной форме.

Заявитель указывает, что конкурсная документация содержит требование к конструктивному решению, материалам несущих и ограждающих конструкций, отделке фаса здания – «Заполнение наружных стен – **кирпичное с применением эффективного утеплителя**» без возможности использования всех материалов, входящих в группу материалов для каменной кладки. Кроме того, по мнению заявителя, необходимость использования утеплителя определяется проектировщиком на основании данных теплотехнического расчета, что свидетельствует об ограничении количества потенциальных участников закупки, в частности заявителя жалобы, так как он является производителем газобетона и в случае проведения закупки по строительству Физкультурно-оздоровительного комплекса с плавательным бассейном по ул. Шахтерская в г. Иркутске на основании разработанной в рамках данной закупки ПСД, не сможет принять участие в данной закупке.

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 заказчиком 16 ноября 2020 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) размещены Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме для закупки № 0834300045221000020, а также документация о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на разработку проектно-сметной документации по объекту: «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном по ул. Шахтерская в г. Иркутске» (далее – конкурсная документация).

14, 20 апреля 2021 года заказчиком внесены изменения в конкурсную документацию.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 8 918 552 руб. 12 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы на основании следующего.

Требования к содержанию конкурсной документации установлены в статье 54.3 Федерального закона № 44-ФЗ.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 54.3 Федерального закона № 44-ФЗ конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса в электронной форме, должна содержать, в том числе, наименование и описание объекта закупки.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ **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.

Требования к описанию объекта закупки, функциональные характеристики (потребительские свойства), качественные характеристики объекта закупки, позволяющие определить соответствие закупаемого объекта закупки установленным заказчиком требованиям, которые должны быть представлены участником закупки, а также перечень необходимых к оказанию услуг

характеристик указаны в приложении № 1 к муниципальному контракту «Техническое задание на разработку проектно-сметной документации по объекту: «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном по ул. Шахтерская в г. Иркутске» (далее – Техническое задание).

В соответствии с Техническим заданием объектом закупки является разработка проектно-сметной документации по объекту: «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном по ул. Шахтерская в г. Иркутске».

Частью 1 статьи 1 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения **ЭФФЕКТИВНОСТИ, РЕЗУЛЬТАТИВНОСТИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ЗАКУПОК ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ**, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Согласно статьи 10 Федерального закона № 44-ФЗ заказчики при планировании и осуществлении закупок должны исходить из приоритета обеспечения государственных и муниципальных нужд путем закупок инновационной и **ВЫСОКОТЕХНОЛОГИЧНОЙ ПРОДУКЦИИ**.

Согласно части 1 статьи 12 Федерального закона № 44-ФЗ государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, муниципальные органы, казенные учреждения, иные юридические лица в случаях, установленных настоящим Федеральным законом, при планировании и осуществлении закупок должны исходить **из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд**.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является **не только обеспечение максимально широкого круга участников закупки, но и выявление в результате закупки лица, исполнение контракта которым в большей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупки товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд**.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ

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.

Не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом (часть 3 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ).

Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что конкурсная документация не содержит указание на наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, более того в конкурсной документации установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товара в целях реализации потребностей заказчика, а сведения, запрещенные к указанию в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ в документации отсутствуют, следовательно, документация не противоречит нормам Федерального закона № 44-ФЗ.

В Техническом задании конкурсной документации заказчик установил требования к качеству, техническим характеристикам объекта закупки, связанные с определением соответствия оказываемых услуг потребностям заказчика. Все характеристики объекта закупки определяются исходя из нужд заказчика, непосредственно применяющего разработанную ПСД при последующем строительстве ФОК с плавательным бассейном по ул. Шахтерская в г. Иркутске.

В зависимости от своих потребностей заказчик в конкурсной документации в праве установить требования, в частности, к качеству, техническим характеристикам (потребительским свойствам) объекта закупки с учётом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Соответственно, заказчик вправе включить в конкурсную документацию такие характеристики и требования, которые отвечают его потребностям и необходимы для выполнения соответствующих функций. При этом заказчик вправе в необходимой степени детализировать предмет закупок.

Из системного толкования приведённых норм следует, что на сегодняшний день законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование заказчиком своего заказа, исходя из потребностей последнего.

Также Федеральный закон № 44-ФЗ не обязывает заказчика при определении материалов устанавливать такие характеристики, которые соответствовали бы всем существующим типам, видам, моделям, маркам товара, не предусматривает ограничения по включению в конкурсную документацию требований к товарам, являющихся значимыми для заказчика, равно как и не предусматривает обязанность заказчика в конкурсной документации обосновывать свои потребности и причины при установлении требований к товарам и их характеристикам. Выбор показателей и характеристик объекта закупки остается за заказчиком.

Аналогичная позиция подтверждена Президиумом Верховного суда РФ в «Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Обзор). Согласно указанному Обзору по общему правилу указание заказчиком в аукционной документации особых характеристик товара, которые отвечают его потребностям и необходимы заказчику с учетом специфики использования такого товара, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Согласно правовой позиции, отраженной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28.12.2010 г.

№11017/10 по делу № А06-6611/2009, **основной задачей законодательства**, устанавливающего порядок проведения торгов, **является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.**

Таким образом, заказчиком в конкурсной документации установлены требования к объекту закупки с учетом собственных потребностей и исходя из специфики осуществляемой деятельности в связи с чем Комиссия делает вывод о том, что доводы заявителя, указанные в жалобе, являются необоснованными.

Кроме того, предметом данного электронного аукциона является оказание услуг по разработке проектно-сметной документации по объекту: «Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном по ул. Шахтерская в г. Иркутске», следовательно, участником данной закупки может являться любое юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, обладающее специальной правоспособностью и познаниями в области проектирования, в том числе, и не являющийся производителем материалов несущих и ограждающих конструкций и отделки фасада здания, готовые оказать услуги, отвечающие установленным заказчиком требованиям.

Вместе с тем из пояснений заказчика следует, что по результатам проведенной закупки на участие в данной открытом конкурсе в электронной форме поступило 3 заявки, что не может свидетельствовать об ограничении количества участников закупки.

Таким образом, Комиссия, оценив условия конкурсной документации, пришла к выводу о том, что сформулированные в ней требования к объекту закупки не являются обстоятельством, свидетельствующим об ограничении количества участников закупки, поскольку действующее законодательство предоставляет государственному заказчику право на организацию торгов по закупке именно того объекта закупки, который он счел необходимым.

Кроме того, как следует из части 1 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ любой участник закупки в соответствии с законодательством Российской Федерации имеет право обжаловать

в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, **если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

В силу части 9 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Из приведенных положений Федерального закона № 44-ФЗ следует, что **обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.**

Вместе с тем, в нарушение указанных норм Федерального закона № 44- заявителем не представлено документальных подтверждений обоснованности доводов жалобы, в том числе, в части невозможности подготовки заявки на участие в открытом конкурсе в электронной форме, а также доказательств того, каким образом действия заказчика нарушают его права и законные интересы.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 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 ООО «Саянскгазобетон» необоснованной;
2. Направить копии решения сторонам по жалобе;
3. Оператору электронной площадки отменить процедуру

приостановления

определения поставщика в части подписания контракта.

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

<.....>

<.....>