

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 представителя Комитета по жилищно-коммунальному хозяйству, транспорту, связи, капитальному строительству и архитектуре администрации муниципального образования «Аларский район» (далее – заказчик) – <.....>, при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Травр» (далее – ООО «Травр», заявитель) – <.....>;

рассмотрев жалобу заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона на капитальный ремонт МБОУ Александровская СОШ (извещение № 0134300051118000014), 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),

#### УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России 29 октября 2018 года поступила жалоба заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона.

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

1. Заказчиком в пункте 23 Информационной карты документации о проведении электронного аукциона в нарушение части 52 статьи 112 Федерального закона № 44-ФЗ установлено требование о возможности предоставления обеспечения заявки на участие в электронном аукционе в виде банковской гарантии.

2. Заказчиком в документации об электронном аукционе в нарушение статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ в отношении материалов по позициям №№3,5 «Бетон тяжелый», №201 «Щебень» установлены требования к показателям товаров, не соответствующие требованиям ГОСТ и установленным в Локальных ресурсных сметных расчетах показателям этих товаров.

3. Заказчиком в документации об электронном аукционе в нарушение статей 33, 64 Федерального закона № 44-ФЗ в отношении материалов по позициям № 119 «Песок для строительных работ природный», №№3,4,5 «Бетон тяжелый» установлены требования к показателям товаров, не соответствующие требованиям ГОСТ, что вводит участников закупки в заблуждение и позволяет указать в заявке показатели товаров, противоречащие требованиям государственных стандартов.

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

31 октября 2018 года заявителем в Иркутское УФАС России представлено ходатайство к жалобе (вх.15627/18 от 31.10.2018г.), согласно которому заявитель просит рассмотреть жалобу с учетом новых, отраженных в данном дополнении к жалобе и не указанных ранее доводов. При рассмотрении жалобы представитель заявителя заявил ходатайство о приобщении указанного дополнения к жалобе.

Комиссией Иркутского УФАС России отказано в удовлетворении заявленного ходатайства по следующим причинам.

Данное дополнение к жалобе содержит новые, ранее не заявленные и не связанные с отраженными в тексте жалобы доводы, касающиеся положений документации об электронном аукционе. Каких-либо иных требований, кроме таких новых доводов, дополнение к жалобе не содержит.

Таким образом, дополнение к жалобе по своей сути является вновь поданной жалобой.

Однако, жалоба на положения документации об аукционе, согласно части 4 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ, может быть подана до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, то есть в рассматриваемом случае до 06 часов 00 минут 25 октября 2018 года. В противном случае в соответствии с пунктом 3 части 11 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ жалоба возвращается подавшему ее лицу без рассмотрения.

Подавая новую жалобу в форме ходатайства в рамках возбужденного производства по иной жалобе, ранее назначенной к рассмотрению, заявитель лишает контрольный орган в сфере закупок осуществить предусмотренные законом процессуальные действия в ее отношении.

Кроме того, ни Федеральным законом № 44-ФЗ, ни административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года № 727/14 не закреплена обязанность (или право) контрольного органа в сфере закупок направлять копии или тексты ходатайств заказчику, уполномоченному органу и иным субъектам контроля, чьи действия обжалуются, а также размещать их в общедоступной части единой информационной системы в сфере закупок для ознакомления иными лицами, в том числе заинтересованными, намеревающимися принять участие в рассмотрении жалобы по существу и представлении собственных возражений по существу жалобы.

Поскольку доказательства направления данного дополнения к жалобе в адрес заказчика отсутствуют, его рассмотрение по существу приведет к нарушению процессуальных прав заказчика на подготовку мотивированной правовой позиции по новым доводам и нарушению принципов равноправия и состязательности сторон.

Более того, в заявлении данного ходатайства усматриваются признаки злоупотребления правом.

Так, сама жалоба на положения документации об аукционе подана посредством услуг почтовой связи в последний возможный день, а именно за день до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, то есть **24 октября 2018 года**, хотя документация об аукционе размещена в единой информационной системе в сфере закупок и на сайте оператора электронной площадки 25 сентября 2018 года и доступна с указанной даты для всеобщего обозрения. Общество имело возможность ознакомиться с положениями документации с 25 сентября 2018 года, подготовить и подать надлежащим образом и в установленные сроки единую жалобу на положения документации.

Подача новой жалобы на положения документации в виде ходатайства после окончания срока подачи заявок, равно как и подача основной жалобы в последний возможный день

лишает заказчика предоставленного ему частью 6 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ права самостоятельно принять меры по устранению недостатков аукционной документации путем внесения в нее изменений и, как следствие, самостоятельно устранить признаки предусмотренных частями 4 – 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях составов административных правонарушений.

Таким образом, в связи с тем, что данное ходатайство о приобщении к основной жалобе дополнений по сути является вновь поданной по истечении установленных законом сроков жалобой, наличием в действиях заявителя по заявлению такого ходатайства признаков злоупотребления правом, а также тем, что его удовлетворение повлекло бы нарушение прав и законных интересов заказчика и неопределенного круга лиц, Комиссия отказывает заявителю в удовлетворении ходатайства.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 25 сентября 2018 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 электронного аукциона для закупки № 0134300051118000014, а также Документация о проведении электронного аукциона на капитальный ремонт МБОУ Александровская СОШ (далее – Документация об электронном аукционе).

26 сентября, 09 октября 2018 года в документацию об электронном аукционе внесены изменения.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 45 895 500 руб. 00 коп.

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

Согласно пункту 7 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация о размере и порядке внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом).

Частью 1 статьи 44 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрено, что заказчик обязан установить требование к обеспечению заявок на участие в конкурсах и аукционах при условии, что начальная (максимальная) цена контракта превышает пять миллионов рублей, если Правительством Российской Федерации не установлено иное.

Обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки (часть 2 статьи 44 Федерального закона № 44-ФЗ).

Вместе с тем, пунктом 52 статьи 112 Федерального закона № 44-ФЗ установлено, что по 30 июня 2019 года включительно обеспечение заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе **может предоставляться участником закупки только путем внесения денежных средств**.

Пунктом 23 части II документации о проведении электронного аукциона «Информационная карта электронного аукциона» установлены требования к обеспечению заявки на участие в электронном аукционе, согласно которому обеспечение заявки на участие в электронных аукционах может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или

аукционе осуществляется участником закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия заказчика, установившего положение о возможности предоставлении в качестве обеспечения заявки на участие в электронном аукционе банковской гарантии, не соответствует части 52 статьи 112 Федерального закона № 44-ФЗ, что нарушают пункт 7 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ.

Доводы заявителя о том, что заказчиком в документации об электронном аукционе в нарушение статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ в отношении материалов по позициям №№3,5 «Бетон тяжелый», №201 «Щебень» установлены требования к показателям товаров, не соответствующие требованиям ГОСТ и установленным в Локальных ресурсных сметных расчетах показателям этих товаров, а также о том, что заказчиком в документации об электронном аукционе в нарушение статей 33, 64 Федерального закона № 44-ФЗ в отношении материалов по позициям № 119 «Песок для строительных работ природный», №№3,4,5 «Бетон тяжелый» установлены требования к показателям товаров, не соответствующие требованиям ГОСТ, что вводит участников закупки в заблуждение и позволяет указать в заявке показатели товаров, противоречащие требованиям государственных стандартов не нашли своего подтверждения на основании следующего.

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.

Частью 2 статьи 33 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрено, что 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.

Требования к содержанию документации об электронном аукционе установлены статьей 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с требованиями, изложенными в статье 64 Федерального закона № 44-ФЗ заказчиком в Приложении № 1.2 к части III документации о проведении электронного аукциона «Наименование и описание объекта закупки (техническое задание) «Функциональные характеристики (потребительские свойства), качественные характеристики товаров (материалов)» установлены функциональные, технические и качественные характеристики требуемых к использованию при выполнении работ материалов.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе должна содержать, в том числе, инструкцию по заполнению заявки.

Согласно приложению №1.3 к части III документации о проведении электронного аукциона «Наименование и описание объекта закупки (техническое задание)» заказчиком установлена

инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе.

Так, из положений вышеназванной инструкции следует, что первая часть заявки на участие в настоящем аукционе **должна содержать конкретные показатели в соответствии документацией об электронном аукционе предлагаемого для использования при выполнении работ товара, соответствующие значениям, установленным в приложение 1.2 Части III. «Наименование и описание объекта закупки (техническое задание)».**

Участник закупки представляет в любой удобной форме или по форме, рекомендованной заказчиком, информацию о конкретных показателях товара (материала), используемого при выполнении работ, оказании услуг, **соответствующих значениям, установленным документацией об аукционе в электронной форме Приложение 1.2 к Части III . Наименование и описание объекта закупки (техническое задание) аукционной документации Требования к функциональным и качественным характеристикам материалов (ред.2)** и подлежащих проверке заказчиком при приемке товара, выполненных работ, оказанных услуг.

Заказчиком в Приложении № 1.2 к части III документации о проведении электронного аукциона «Наименование и описание объекта закупки (техническое задание) «Функциональные характеристики (потребительские свойства), качественные характеристики товаров (материалов)» установлены требования, в том числе, к следующим товарам:

№ 3 «Бетон тяжелый, наибольшая крупность заполнителя до 40 мм»;

№ 4 «Бетон тяжелый, наибольшая крупность заполнителя до 40 мм»;

№ 5 «Бетон тяжелый, наибольшая крупность заполнителя до 40 мм»;

№ 119 «Песок для строительных работ природный»;

№ 201 «Щебень фракции св. 20 до 40 мм; св. 40 до 70 ».

Комиссия, исследовав положения №№ 3,4,5,119,201 Приложения № 1.2 к части III документации о проведении электронного аукциона приходит к выводу, что заказчиком установлены требуемые функциональные, технические и качественные характеристики требуемых к использованию при выполнении работ материалов, а также с учетом положений Инструкции по заполнению заявки на участие в аукционе в электронной форме, не содержит излишних, противоречащих государственным стандартам требований, и не влечет ограничение количества участников закупки.

Также Комиссией установлено, что проектная документация прошла государственную экспертизу и получила положительное заключение № Дс-1104/07.13 от 06.11.2013г., утвержденное ГАУИО «Ирэкспертиза». Данное учреждение проводит государственную экспертизу проектно-сметной документации **на предмет соответствия требованиям технических регламентов.**

Вышеназванное свидетельствует об отсутствии нарушений со стороны заказчика при описании объекта закупки.

Кроме того, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе №0134300051118000014 на участие в электронном аукционе поступило 5 заявок, четырем из которых отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что вышеназванные заявителем обжалуемые положения документации не являлись основанием для отклонения первых частей заявок участников закупки, что свидетельствует об отсутствии ограничения количества участников закупки со стороны заказчика.

В соответствии с п. 3.35 Регламента ФАС комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе, которые не повлияли или не могли повлиять на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, учитывая, что установленное Комиссией в действиях заказчика нарушение пункта 7 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ не нарушает права и законные интересы заявителя жалобы и не привели к ограничению числа участников закупки, Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи заказчику предписания.

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 ООО «Травр» частично обоснованной;
2. Признать заказчика нарушившим пункт 7 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ;
3. Предписание по результатам рассмотрения жалобы не выдавать;
4. Направить копии решения сторонам по жалобе;
5. Оператору электронной площадки отменить процедуру приостановления определения поставщика в части подписания контракта;
6. 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

<.....>

<.....>