

РЕШЕНИЕ

по делу №К-49/17 о нарушении законодательства о закупках

Резолютивная часть оглашена 19.05.2017 года

Решение в полном объеме изготовлено 22.05.2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС), в присутствии представителя Автономного учреждения Республики Адыгея «Республиканский бизнес-инкубатор» (далее – Заказчик) <...>, рассмотрев жалобу ООО «Новострой» от 11.05.2017 года на действия заказчика при проведении электронного аукциона №1076200000217000002 на право заключения государственного контракта на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Создание АгробизнесИнкубатора Республика Адыгея, Гиагинский район, ст. Дондуковская», проведя внеплановую проверку на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), пункта 3.31 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент)

УСТАНОВИЛА:

Автономным учреждением Республики Адыгея «Республиканский бизнес-инкубатор» (далее – Заказчик) 28.04.2017 года в единой информационной системе на официальном сайте для размещения закупок zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) размещены извещение и документация аукциона в электронной форме №1076200000217000002 на право заключения государственного

контракта на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Создание «АгробизнесИнкубатора Республика Адыгея, Гиагинский район, ст. Дондуковская (далее – аукцион). Начальная (максимальная) цена контракта – 218 094 801,00 рублей.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея 12.05.2017 года поступила жалоба ООО «Новострой» (далее – Заявитель) от 11.05.2017 года на действия заказчика при проведении аукциона.

Адыгейским УФАС России 12.05.2015 года в установленном порядке были направлены уведомления о времени и месте рассмотрения жалобы Заказчику, Заявителю, оператору электронной площадки. Информация о времени и месте рассмотрения жалобы также размещена на официальном сайте.

Заявитель для участия в рассмотрении жалобы не явился.

В жалобе Заявитель указал, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об аукционе должна содержать наименование и описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о закупках, при этом согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о закупках в описание объекта закупки не должны включаться 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. Заявитель отметил в жалобе, что согласно локально - сметному расчету №02-03-06 необходимо поставить следующие товары: холодильник бытовой, микроволновая печь, электрический чайник, стул для посетителей, стол обеденный раскладной, компьютер моноблок, кресло бюрократ, утюг, диван трехместный, шкаф для медикаментов и инструментария и.т.д., т.е. Заказчиком в один объект закупки объединены строительные работы и поставка оборудования, технологически и функционально не связанные друг с другом, что ограничивает количество участников закупки и нарушает пункт 1 части 1 статьи 33, пункт 1 части 1 статьи 64 Закона о закупках, в связи с чем просит выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

Заказчик направил в Адыгейское УФАС России письмо от 15.05.2017 года с возражениями на жалобу Заявителя, в котором указал, что Заказчик при подготовке документации аукциона руководствовался

нормами статей 64 и 33 Закона о закупках и статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ, при этом также отметил, что в соответствии с Соглашением № 2-МП-17 от 16.03.2017, заключенным между Министерством экономики и торговли Республики Адыгея и Автономным учреждением «Республиканский бизнес-инкубатор» (Заказчиком), предусматривается предоставление субсидий из республиканского и федерального бюджетов по коду бюджетной классификации 842 412 5E20BR5272 465 530 (17-А44) на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Республики Адыгея – «Создание АгробизнесИнкубатора», в связи с чем деление объекта на два – выполнение работ и поставка товара сделает невозможным оплату по контракту на поставку товаров, так как КБК предусмотрено выполнение работ с поставкой товаров и комплектацией объекта для последующего ввода в эксплуатацию, а учитывая, что выполнение работ по объекту производится на основании утвержденной и прошедшей государственную экспертизу проектно-сметной документации (размещенной в полном объеме в единой информационной системе), считает, что имеется технологическая и функциональная взаимосвязь работ и товаров, т.к. целью проведения данной закупки является определение подрядчика, который обеспечит не только строительство, но и полное оснащение АгробизнесИнкубатора Республики Адыгея, то есть результатом выполнения работ является объект капитального строительства, готовый к эксплуатации. Заказчик также отметил, что в связи с отсутствием в законодательстве запрета на объединение товаров (работ, услуг) в один лот возможность поставки товаров разными лицами сама по себе не может являться доказательством ограничения конкуренции, поскольку основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимального числа участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и потребностям государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий государственных заказчиков, что подтверждается Определением Высшего Арбитражного суда Российской Федерации № 11017/10 от 28 декабря 2010 г., а также позиция Заказчика подтверждается Определением Верховного суда российской Федерации № 304-КГ15-6536 от 3 июля 2015 г.

Заказчик отмечает, что а Постановлении Федерального Арбитражного суда Московского округа по делу № А40-34280/13-130-331 (оставлено без изменения Определением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № ВАС-9102/14 от 25 июля 2014 года) указано, что согласно части 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ, а согласно статье 754 ГК РФ техническая документация также отражает требования к результату строительно-монтажных работ, в соответствии с указанной статьей подрядчик несет ответственность перед заказчиком за допущенные отступления от требований, предусмотренных в технической документации и в обязательных для сторон строительных нормах и правилах, а также за не достижение указанных в технической документации показателей объекта строительства, при этом проектно-сметная документация по реконструкции МБОУ «Поводимовская СОШ» (далее ПСД) разрабатывалась проектной организацией (все параметры ПСД определяет проектировщик) и прошла государственную экспертизу (т.е. соответствует Закону, СНиПам и ГОСТам, национальным стандартам), после которой в нее не могут быть внесены изменения без ее повторного прохождения, при этом Закон не содержит прямого запрета о возможности включать в предмет торгов на строительство объекта "под ключ" любое оборудование и оснащение объекта необходимым оборудованием возлагается на строительную организацию и конечным результатом работ по контракту является полностью готовое к эксплуатации здание школы, приспособленное для оказания качественных образовательных услуг, работы, выступающие комплексным предметом торгов, связанными по значимым критериям (технологически и функционально), что свидетельствует о том, что размещение заявленных работ и поставки оборудования в одном лоте не противоречит законодательству о размещении заказов, более того, объединение указанных работ в один лот позволит не только обеспечить их качественное выполнение, но и рационально расходовать бюджетные средства.

Заказчик отметил в письме, что аналогичные по сути выводы содержатся в [Постановлении](#) Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 17.06.2015 N Ф04-20562/2015 по делу N А46-11360/2014, [Постановлении](#) Арбитражного суда Западно-Сибирского

округа от 06.05.2015 N Ф04-17690/2015 по делу N А46-10030/2014, Постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 26.05.2015 N Ф01-1668/2015 по делу N А38-5073/2014, Постановлении Седьмого арбитражного апелляционного суда от 25.03.2015 N 07АП-1411/2015 по делу N А03-12584/2014, Постановлении Восьмого арбитражного апелляционного суда от 06.04.2015 N 08АП-2580/2015 по делу N А46-16757/2014, Постановлении Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2016 N 13АП-7267/2016 по делу N А21-7773/2015 и др.

В связи с изложенным, а также учитывая тот факт, что заявителем не предоставлено доказательств ограничения количества участников, Заказчик просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

В ходе рассмотрения дела представитель Заказчика подтвердил доводы, изложенные в направленном заказчиком письме.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы Заказчика, Комиссия УФАС установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию:

«1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта;

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона и инструкция 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».

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами: «описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании 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...».

Согласно части 2 статьи 33 Закона о закупках: «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».

Заказчиком осуществлено описание объекта закупки, которое содержится в технической части документации аукциона.

В соответствии с письмом Министерства экономики и торговли Республики Адыгея (далее – Министерство) от 18.05.2017 №1971, представленным Комиссии УФАС Заказчиком, между Министерством и Автономным учреждением «Республиканский бизнес-инкубатор» (Заказчиком) заключено Соглашение № 2-МП-17 от 16.03.2017, которым предусматривается предоставление субсидий из республиканского и федерального бюджетов по коду 842 412 5E20BR5272 465 530 (17-A44) на осуществление капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Республики Адыгея - на создание АгробизнесИнкубатора. В письме указано, что согласно п. 1.2 Положения «Об организации строительства объектов «под ключ», утвержденного постановлением Госстроя СССР от 10.11.1989 №147, предусматривается понятие строительство объектов «под ключ», при этом метод строительства объектов «под ключ» предусматривает

обеспечение сооружения объектов, подготовленных к эксплуатации или оказанию услуг, на основе сосредоточения функций управления всеми стадиями инвестиционного процесса в одной организационной структуре и осуществляется как единый непрерывный комплексный процесс создания готовой строительной продукции, а согласно п. 2 Приложения к Положению «Об организации строительства объектов «под ключ» в договорную цену при строительстве объектов «под ключ» включается, помимо прочего, стоимость оборудования, мебели, инвентаря. Министерством также отмечается, что п. 3.14 постановления Госстроя России от 05.03.2014 №15/1 «Об утверждении и введении в действие Методики определения стоимости строительной продукции на территории Российской Федерации» указано, что сметная стоимость строительства (ремонта) в соответствии с технологической структурой капитальных вложений и порядком осуществления деятельности строительно-монтажных организаций может включать в себя: стоимость строительных (ремонтно-строительных) работ, стоимость работ по монтажу оборудования (монтажных работ), затраты на приобретение (изготовление) оборудования мебели и инвентаря, прочие затраты, в связи с чем Министерство полагает обоснованным объединение в один предмет торгов выполнение строительных работ по объекту с поставкой мебели и оборудования, направленных на подготовку и сдачу объекта под ключ, поскольку такое формирование лота обеспечит наиболее качественное достижение поставленной цели, рациональное расходование бюджетных средств, возможность разрешения поставленной задачи, осуществление контроля за ходом работ и оснащением сооружаемого объекта в рамках одной закупки, в установленные Соглашением о предоставлении субсидии о государственной поддержке малого и среднего предпринимательства сроки без дополнительных временных и организационных затрат.

Комиссия УФАС в ходе проверки документов закупки установила, что заказчику по результатам закупки требуется полностью оснащенный всем необходимым, готовый к эксплуатации объект капитального строительства - «АгробизнесИнкубатор».

Согласно действующему Постановлению Госстроя СССР от 10.11.1989 N 147 строительство объектов "под ключ" определяется как единый непрерывный комплексный процесс создания готовой строительной продукции, включая следующие стадии: проектирование, выполнение строительных и монтажных работ, в том числе комплектация технологическим и инженерным оборудованием,

мебелью, инвентарем, ввод объекта в эксплуатацию.

Анализ проектно-сметной документации, прошедшей государственную экспертизу, показывает, что в нее включена стоимость не только строительно-монтажных работ, но и оборудования, мебели и т.п., что соответствует пунктам 3.14, 4.14 Методики определения стоимости строительной продукции на территории Российской Федерации, утвержденной постановлением Государственного комитета Российской Федерации по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от 05.03.2004 N 15/1, согласно которым в сметную стоимость строительства в соответствии с технологической структурой капитальных вложений и порядком осуществления деятельности строительно-монтажных организаций может включаться стоимость строительных (ремонтно-строительных) работ, стоимость работ по монтажу оборудования (монтажных работ), затраты на приобретение оборудования, мебели и инвентаря и прочие затраты, что позволяет осуществить единый непрерывный комплексный процесс создания готовой строительной продукции "под ключ", поскольку единой целью торгов является реализовать потребность заказчика в получении объекта, готового к эксплуатации.

Согласно правовой позиции, сформированной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 N 11017/10 по делу N 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, объединение работ по строительству объекта и поставки мебели и оборудования в рассматриваемом случае отвечает потребностям заказчика, позволяет сосредоточить функции управления всеми стадиями процесса создания готовой продукции в одной организационной структуре, осуществить этот процесс непрерывным образом, сокращая временные затраты, и рационально расходовать бюджетные средства. Аналогичная позиция содержится в Постановлении Федерального Арбитражного суда Калининградской области по делу № А21-7773/2015 (оставлено без изменения постановлением тринадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А21-7773/2015 от 07.06.2016 года), Постановлении восьмого арбитражного апелляционного суда по

делу № А46-7664/2014 от 02.12.2014 года (оставлено без изменения определением Верховного суда Российской Федерации от 03.07.2015 №304-КГ15-6536) и др.

Таким образом, включение в объект закупки мебели и бытовой техники, согласно локально - сметному расчету №02-03-06 является необходимым и обоснованным для эксплуатации строящегося объекта, поскольку итоговой целью закупки является создание готового к эксплуатации АгробизнесИнкубатора, при этом указанные мебель и оборудование согласно вышеуказанному сметному расчету может приобрести любая строительная организация независимо от ее специализации по ценам, сложившимся на рынке.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, 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 и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В извещении о проведении аукциона, пункте 24 информационной карты документации аукциона и пункте 3.1.10 проекта контракта предусмотрено, что «Подрядчик, не являющийся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Объем привлечения должен составлять 15% от цены контракта».

При этом Комиссия УФАС отмечает, что строительство указанного

объекта осуществляется за счет целевого финансирования, предусматривающего выделение денежных средств на создание готового объекта, при этом выделение из целевого финансирования денежных средств в части отдельного приобретения оборудования и мебели адресным инвестиционным перечнем строительства объектов капитального строительства собственности Республики Адыгея (АгробизнесИнкубатора) не предусмотрено, в связи с этим включение вышеуказанного оборудования и мебели в один лот позволяет не только обеспечить качественное выполнение предусмотренных проектно - сметной документацией работ, но и рационально расходовать бюджетные средства.

При таких обстоятельствах, объединение в один лот выполнения строительно-монтажных работ и поставки оборудования и мебели, по мнению Комиссии УФАС, не нарушает положений пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о закупках.

Комиссия УФАС отмечает, что Заявителем не представлено доказательств того, что включение в предмет закупки поставки мебели и оборудования ограничивает конкуренцию.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия УФАС считает доводы жалобы Заявителя необоснованными.

В ходе внеплановой проверки Комиссия УФАС установила:

1. Согласно части 5 статьи 63 Закона о закупках в извещении о проведении электронного аукциона должна быть указана, в т.ч. информация согласно [статье 42](#) Закона о закупках. В пункте 8 статьи 42 Закона о закупках указано, что в извещении должно быть указано: «размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено [статьей 96](#) настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со [статьей 35](#) настоящего Федерального закона». В силу [части 3 статьи 96](#) Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [ст. 45](#) названного Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется

участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Между тем, в извещении, размещенном на официальном сайте 28.04.2017 года, в графе «Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению...» указано: «Установлено», при этом порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к такому обеспечению не указаны, что является нарушением части 5 статьи 63, пункта 8 статьи 42 Закона о закупках.

Комиссия УФАС отмечает, что поскольку в документации аукциона, проекте контракта указаны размер обеспечения исполнения контракта, порядок его предоставления, требования к такому обеспечению, то выявленные нарушения Закона о закупках не повлияло на итоги определения поставщика.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Новострой» необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 5 статьи 63, пункта 8 статьи 42 Закона о закупках.

Предписание об устранении нарушений Закона о закупках не выдавать, в связи с тем, что выявленные нарушения Закона о закупках не повлияли на процедуру определения поставщика.

3. Передать руководителю Адыгейского УФАС материалы дела для решения вопросов о возбуждении дела по выявленным признакам административного правонарушения в отношении должностного лица заказчика.

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

