

Решение № 03-10.1/372-2015

о признании жалобы обоснованной

13 октября 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Капарушкиной Н.М. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Регион-Запад» (далее – заявитель, Общество) на действия «Омский летно-технический колледж гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» (далее – заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту четвертого этажа общежития №3 (извещение № 0352100007415000048) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей заказчика - <...>,

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. 03-9205э от 06.10.2015) жалоба заявителя на действия заказчика при осуществлении закупки в форме электронного аукциона.

Из содержания жалобы следует, что документация об электронном аукционе разработана заказчиком с нарушением требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-9318 от 06.10.2015) заказчиком были

представлены материалы закупки, а также письменные возражения на доводы жалобы заявителя (вх. № 9381 от 12.10.2015).

Из представленных материалов и информации следует, что 21.09.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) были размещены извещение № 0352100007415000048 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой договора 7046767,40 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 12.10.2015 поступило тридцать три заявки, все участники допущены к участию в аукционе.

Процедура проведения аукциона назначена на 15.10.2015.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных заказчиком материалов, пояснений представителей заказчика и осуществлении в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. Пунктом 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе **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, 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.

При этом пунктом 2 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, **установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.**

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе 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.

Вышеуказанные требования к товарам, используемым при выполнении работ по текущему ремонту четвертого этажа общежития №3, установлены заказчиком в разделе II «Наименование и описание объекта закупки» документации об электронном аукционе.

В жалобе заявителем указано на то, что при описании объекта закупки заказчиком нарушен принцип объективности и соответственно положений статьи 33 Федерального закона о контрактной системе, поскольку:

3.1.1. *«В п.14 Раздела II Документации Наименование и описание объекта закупки Заказчик устанавливает, что используемый при выполнении работ Брус деревянный (лага) должен быть антисептирован по ГОСТ 10950-78, однако данный Документ утратил силу с 1 июля 2014 года в связи с изданием Приказа Росстандарта от 22.11.2013 N 1801-ст. Взамен введен в действие ГОСТ 10950-2013. Использовать брус деревянный, антисептированный в соответствии с ГОСТ 10950-78 не представляется возможным».*

В возражениях заказчика на данный довод жалобы заявителя, указано, что указание на ГОСТ это ссылка на характеристики указанные в нем, которые соответствуют потребности заказчика, вне зависимости от того утратил ГОСТ силу или нет, при этом область применения по ГОСТу 10950-78 идентична области применения по ГОСТу 10950-2013.

Комиссия признает обоснованным данный довод жалобы заявителя и усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, поскольку заказчиком установлено требование о том, что «антисептирование должно производиться по ГОСТу 10950-78», который на дату размещения извещения о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе отменен.

В соответствии с приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22 ноября 2013 года № 1801-ст взамен ГОСТа 10950-78 «Пиломатериалы и заготовки. Антисептирование способом погружения» с

01 июля 2014 года для добровольного применения в Российской Федерации в качестве национального стандарта Российской Федерации введен в действие ГОСТ 10950-2013 «Пиломатериалы хвойных пород. Антисептическая обработка способом нанесения на поверхность».

3.1.2. *«В п.18 Раздела II Документации Наименование и описание объекта закупки Заказчик устанавливает, что при выполнении работ должна использоваться Труба ПВХ гибкая, характеристики которой должны соответствовать ГОСТ 50827-95 (МЭК 670-89), однако, данный документ утратил силу с 1 января 2011 года в связи с изданием Приказа Ростехрегулирования от 10.12.2009 N 675-ст. Взамен введен в действие ГОСТ Р 50827.1-2009. Использовать при выполнении работ Трубу ПВХ с характеристиками, соответствующими ГОСТ 50827-95 (МЭК 670-89) не представляется возможным».*

В возражениях заказчика на данный довод жалобы заявителя, указано, что область применения по ГОСТу Р 50827-95 (МЭК 670-89) идентична области применения по ГОСТу Р 50827.1-2009 (МЭК 60670-1:2002).

Комиссия признает обоснованным данный довод жалобы заявителя и усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, поскольку заказчиком установлено требование о том, что «Остальные качественные и функциональные характеристики (потребительские свойства) товара соответствуют требованиям ГОСТ 50827-95 (МЭК 670-89)», который на дату размещения извещения о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе отменен.

В соответствии с приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 10 декабря 2009 года № 675-ст взамен ГОСТа Р 50827-95 (МЭК 670-89) «Государственный стандарт. Корпусы для аппаратов, устанавливаемые в стационарные электрические установки бытового и аналогичного назначения. Общие требования и методы испытаний» с 01 января 2011 года для добровольного применения в Российской Федерации в качестве национального стандарта Российской Федерации введен в действие ГОСТ Р 50827.1-2009 (МЭК 60670-1:2002) «Национальный стандарт. Коробки и корпуса для электрических аппаратов, устанавливаемые в стационарные электрические установки бытового и аналогичного назначения. Часть 1. Общие требования».

При этом следует отметить, что в соответствии с приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 26 августа 2013 года № 538-ст с 01 января 2014 года ГОСТ Р 50827.1-2009 (МЭК 60670-1:2002) отменен в связи с введением в действие для добровольного применения в Российской Федерации в качестве национального стандарта Российской Федерации ГОСТа 32126.1-2013 (IEC60670-1:2002) «Межгосударственный стандарт. Коробки и корпуса для электрических аппаратов, устанавливаемые в стационарные электрические установки бытового и аналогичного назначения. Часть 1. Общие требования».

3.1.3. *«В п.19 Раздела II Документации Наименование и описание объекта закупки*

Заказчик устанавливает, что при выполнении работ должны использоваться Светильники люминисцентные, характеристики которых должны соответствовать ГОСТ 17677-82, однако данный документ утратил силу на территории Российской Федерации с 1 июля 2012 года в связи с изданием Приказа Росстандарта от 11.07.2011 N 176-ст. Взамен введен в действие ГОСТ Р 54350-2011. Использовать при выполнении работ Светильники в соответствии с ГОСТ 17677-82 не представляется возможным».

В возражениях заказчика на данный довод жалобы заявителя, указано, что область применения по ГОСТу 54350-2011 идентична области применения по ГОСТу 17677-82.

Комиссия признает обоснованным данный довод жалобы заявителя и усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, поскольку заказчиком установлено требование о том, что «Остальные качественные и функциональные характеристики (потребительские свойства) товара соответствуют требованиям ГОСТ 17677-82», который на дату размещения извещения о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе отменен.

В соответствии с приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 11 июля 2011 года № 176-ст взамен ГОСТа 17677-82 «Светильники. Общие технические условия» с 01 июля 2012 года для добровольного применения в Российской Федерации в качестве национального стандарта Российской Федерации введен в действие ГОСТ Р 54350-2011 «Приборы осветительные. Светотехнические требования и методы испытаний».

3.1.4. *«В п.21 Раздела II Документации Наименование и описание объекта закупки Заказчик устанавливает, что при выполнении работ должен использоваться Щит распределительный металлический, характеристики которого должны соответствовать ГОСТ Р 51778-2001, однако, данный документ утратил силу с 1 января 2015 года в связи с изданием Приказа Росстандарта от 22.11.2013 N 1680-ст. Взамен введен в действие ГОСТ 32397-2013. Использовать при выполнении работ Щиты распределительные с характеристиками, соответствующими ГОСТ Р 51778-2001 не представляется возможным».*

В возражениях заказчика на данный довод жалобы заявителя, указано, что область применения по ГОСТу Р 51778-2001 идентична области применения по ГОСТу 32397-2013.

Комиссия признает обоснованным данный довод жалобы заявителя и усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, поскольку заказчиком установлено требование о том, что «Остальные качественные и функциональные характеристики (потребительские свойства) товара соответствуют требованиям ГОСТ Р 51778-2001», который на дату размещения извещения о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе отменен.

В соответствии с приказом Федерального агентства по техническому

регулированию и метрологии от 22 ноября 2013 года № 1680-ст ГОСТ Р 51778-2001 «Щитки распределительные для производственных и общественных зданий. Общие технические условия» с 01 января 2015 года отменен в связи с введением в действие для добровольного применения в Российской Федерации в качестве национального стандарта Российской Федерации ГОСТа 32397-2013 «Щитки распределительные для производственных и общественных зданий. Общие технические условия».

3.1.5. *«В п.20 Раздела II Документации Наименование и описание объекта закупки Заказчик устанавливает не существующую единицу измерения сопротивления изоляции. Сопротивление изоляции измеряется в МОм (две заглавные первые буквы), заказчик указывает Мом (одну заглавную первую букву), тем самым вводит участников закупки в заблуждение».*

С данным доводом жалобы заявителя согласился заказчик, указав в возражениях на то, что была допущена техническая ошибка, однако, по мнению заказчика, указание на «Мом» (одну заглавную первую букву) не может ввести участников закупки в заблуждение, поскольку исходя из контекста «Сопротивления изоляции между эл. контактами и корпусом, не менее 5 Мом» единицей измерения изоляции является Ом и кратная ему величина мегаОм (1 МОм=1000000 Ом).

При указанных обстоятельствах Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Вместе с тем, учитывая обстоятельства данной закупки, известные Комиссии в момент проведения внеплановой проверки, а именно то, что в заявках, поданных участниками закупки, представлены сведения о конкретных показателях товаров, используемых при выполнении работ, соответствующих требованиям, установленным заказчиком, Комиссия считает, что указанные в подпунктах 3.1.1-3.1.5 нарушения не могли повлиять на права участников закупки, поскольку указание о соответствии товара определенному «ГОСТу» не относится к конкретным показателям товара в понятии подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе, а является требованием к его качеству, следовательно, неверное указание номера ГОСТа не может служить основанием для отказа участнику закупки в допуске к участию в электронном аукционе.

При этом Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы,

контрактного управляющего, оператора электронной площадки, **если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

На основании части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

Комиссия отмечает, что заявителем не направлялся заказчику запрос о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе, при этом Обществом не представлено также доказательств фактического нарушения его прав и интересов.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Комиссия считает, что в данном случае **заявителем допущено злоупотребление правом** в части обжалования действий заказчика, поскольку, подавая жалобу на положения документации менее чем за сутки до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе (согласно извещению о проведении электронного аукциона окончание срока подачи заявок на участие в электронном аукционе установлено в 09:00 час. 07.10.2015, жалоба заявителя поступила в Омское УФАС России в 10:45 час. 06.10.2015), **заявитель пренебрег** правом на направление запроса о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе в соответствии со статьей 65 Федерального закона о контрактной системе, а также обязанностью по предоставлению документов, подтверждающих обоснованность жалобы.

3.2. При осуществлении в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссией установлено следующее нарушение.

На основании части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

В силу части 2 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, Президент Российской Федерации, **Правительство Российской Федерации**, федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» **вправе принимать нормативные правовые акты**, регулирующие отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с [пунктом 8](#) статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться **информация о размере 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 пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, **требования к обеспечению исполнения контракта**.

Согласно части 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

В силу части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе **исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего 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.

Частью 1 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный [статьей 74.1](#) Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

В соответствии с частью 8.2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе дополнительные [требования](#) к банковской гарантии, используемой для целей настоящего Федерального закона, [порядок](#) ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, [порядок](#) формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, [форма](#) требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии **устанавливаются Правительством Российской Федерации**.

Дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Федерального закона о контрактной системе, установлены Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе

в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Постановление Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005).

Условия заключения и исполнения контракта установлены в разделе 5 документации об электронном аукционе.

При этом, в подпункте 5.1.4. раздела 5 документации об электронном аукционе установлено: «Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) Федерального закона от № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на счет заказчика».

Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, учитывая, что в документации об электронном аукционе фактически не установлены требования к обеспечению исполнения контракта, а лишь содержится ссылка на статью 45 Федерального закона о контрактной системе.

При этом следует отметить, что пунктом 7 части 2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и **должна содержать установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку** одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Более того, частью 8 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе установлено, что банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом, или в качестве обеспечения исполнения контракта, информация о ней и документы, предусмотренные [частью 9](#) настоящей статьи, **должны быть включены в реестр банковских гарантий**, размещенный в единой информационной системе, за исключением банковских гарантий, указанных в [части 8.1](#) настоящей статьи.

По мнению, Комиссии вышеуказанные требования к обеспечению исполнения контракта подлежат включению в документацию об электронном аукционе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Регион-Запад» на действия «Омский летно-технический колледж гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал Федерального государственного бюджетного образовательного

учреждения высшего профессионального образования «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту четвертого этажа общежития №3 (извещение № 0352100007415000048).

2. Признать в действиях «Омский летно-технический колледж гражданской авиации имени А.В. Ляпидевского» филиал Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Ульяновское высшее авиационное училище гражданской авиации (институт)» нарушение пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 и пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая, что вышеуказанные нарушения Федерального закона о контрактной системе не повлияло на права участников закупки предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выдавать.

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

Председатель Комиссии

Т.П.Шмакова

Члены Комиссии:

А.П. Алексина

Н.М. Капарушкина