

Решение № 03-10.1/111-2018
о признании жалобы необоснованной

09 апреля 2018 г.

г. Омск

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

..... – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

..... – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

..... – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строительные технологии» (далее также заявитель, Общество, ООО «Строительные технологии») на действия Главного управления контрактной системы Омской области (далее – уполномоченный орган, ГУКС Омской области), казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» (далее – заказчик, КУОО «Омскоблстройзаказчик») при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение комплекса работ по реконструкции объекта «Реконструкция здания театра с пристройкой дополнительных помещений и надстройкой этажа по ул. Б. Хмельницкого, 236 в Октябрьском административном округе, г. Омск» (извещение № 0152200004718000165) (далее – электронный аукцион, закупка),

в отсутствие представителей заявителя, извещенного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителей:

заказчика –

У С Т А Н О

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 2814 от 02.04.2018 в 08:13 час.) жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе, нарушающие, по мнению Общества, требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-2803 от 03.04.2018) уполномоченным органом были представлены материалы электронного аукциона, а также возражения на доводы жалобы заявителя (вх. № 3084 от 06.04.2018).

Из представленных материалов, а также информации, размещенной на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт), следует, что 15.03.2018 на официальном сайте были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 85309841 рублей.

В извещении установлена дата и время окончания подачи заявок: 02.04.2018 в 09:00 час. Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 02.04.2018 поступило три заявки, все участники закупки допущены к

участию в аукционе.

На основании требования Омского УФАС России (исх. № 03-2806э от 03.04.2018) определение подрядчика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

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

3.1. В соответствии с частью 1 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе **заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций** в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе, **путем:**

1) **проведения** открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, **электронных аукционов**, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются **только** субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;

2) **осуществления закупок с учетом положений части 5 статьи 30** Федерального закона о контрактной системе.

Частью 5 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено право заказчика при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно части 6 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе **условие о привлечении** к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В жалобе заявителя указано:

«Пунктом 18 информационной карты установлено:

18	Ограничение участия в определении Подрядчика и преимущества, предоставляемые участникам электронного аукциона - субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям
	Не установлено. Подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально

Также требование о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций установлено в пункте 7.4.8 проекта контракта:

7.4. Подрядчик обязан:

7.4.8. Привлечь к исполнению настоящего контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 25 % от цены настоящего контракта.

Согласно части 5 ст. 30, Закона №44ФЗ 5 Заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), **не являющемуся субъектом малого предпринимательства (далее СМП)** или социально ориентированной некоммерческой организацией (далее СОНО), о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Соответственно, Заказчик установил требование о привлечении к исполнению контракта в качестве субподрядчиков субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации, ко всем участникам вне зависимости от того являются они сами СМП и СОНО или не являются.

Таким образом Заказчик нарушил права участников и нормы Закона № 44 ФЗ установленные в части 5, статьи 30».

Комиссия отмечает, что в Федеральном законе о контрактной системе отсутствует правовое регулирование порядка исполнения вышеуказанного условия в случае, если победитель аукциона будет сам являться субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией, соответственно, привлечение к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций, если такое условие установлено в документации об аукционе, **осуществляется подрядчиком на общих основаниях** и вне зависимости от того является он или нет субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией.

Аналогичная позиция по применению части 8 статьи 30 Федерального закона о контрактной систем выражена в пункте 11 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 28 июня 2017 года).

Данный вывод также подтверждается решением Омского УФАС России № 03-10.1/129-2016 от 08.06.2016, решениями Забайкальского УФАС России от 13.02.2018 № 32, 33, 39.

Учитывая изложенное, Комиссия признала данный довод жалобы заявителя **необоснованным**.

3.2. В силу пункта 2 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 требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе и инструкцию 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 пунктом 6 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной

системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным заказчиком в соответствии со статьей 14 Федерального закона о контрактной системе, или копии этих документов.

Исходя из содержания извещения о проведении аукциона, уполномоченным органом проводится аукцион на выполнение комплекса работ по реконструкции объекта «Реконструкция здания театра с пристройкой дополнительных помещений и надстройкой этажа по ул. Б. Хмельницкого, 236 в Октябрьском административном округе, г. Омск (Код в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) (далее - ОКПД2) 41.20.40.900 «Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений прочие, не включенные в другие группировки».

В описании объекта закупки содержится условие о приобретении оборудования, а именно:

- ноутбук для управления параметрами системы звукоусиления, записи, хранения и воспроизведения аудиофонограмм;
- дисплей 17.3" FullHD, 1920x1080, TN+film;
- процессор IntelCore i7 6500U, 2x2.5 ГГц, ОЗУ: 8 Тб(DDR3L);
- HDD: 1 Тб;
- Видео-карта, дискретная и интегрированная, объем видеопамяти: 4096 Мб(DDR3L);
- Видео интерфейсы: HDMI;
- Интерфейсы периферии: USB 2.0, USB 3.0;
- Сетевой адаптер: 1000 Мбит/с;
- Оптический привод: DVD-SMulti, Wi-Fi, BT, Windows 10;
- Дополнительно: SSD-накопитель 256 Гб, Адаптер для установки устройств 2.5" в отсек привода ноутбука 9.5 мм, профессиональных студийных наушников закрытого типа, складных, чехла для переноски в комплекте SRH440, проигрывателя с флеш.карточек, динамического суперкардиоидного вокального микрофона SHURE BETA58A.

Данные товары включены в утвержденный Постановлением Правительства Российской Федерации № 968 «Об ограничениях и условиях допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление № 968) перечень отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, в отношении которых устанавливаются ограничения и условия допуска для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Перечень).

Жалоба заявителя содержит следующий довод:

«Объектом закупки является «Выполнение комплекса работ по реконструкции объекта «Реконструкция здания театра с пристройкой дополнительных помещений и надстройкой этажа по ул. Б. Хмельницкого, 236 в Октябрьском административном округе, г. Омск», однако в локальном сметном расчете (ЛОКАЛЬНЫЙ СМЕТНЫЙ РАСЧЕТ № 02-01-40) присутствует товар, не имеющий отношение к объекту закупки:

Ноутбук для управления параметрами системы звукоусиления, записи, хранения и воспроизведения аудиофонограмм. Дисплей 17.3" FullHD, 1920x1080, TN+film; процессор Intel Core i7 6500U, 2x2.5 ГГц, ОЗУ: 8 Гб(DDR3L), HDD: 1 Тб, Видео-карта, дискретная и интегрированная, объем видеопамяти: 4096 Мб(DDR3L), Видео интерфейсы: HDMI; Интерфейсы периферии: USB 2.0, USB 3.0; Сетевой адаптер: 1000 Мбит/с; Оптический привод: DVD-SMulti, Wi-Fi, BT, Windows 10; Дополнительно: SSD-накопитель 256 Гб, Адаптер для установки устройств 2.5" в отсек привода ноутбука 9.5 мм.

Профессиональные студийные наушники закрытого типа, складные, чехол для переноски в комплектеShure SRH440

Проигрыватель с флеш карточек

Динамический суперкардиоидный вокальный микрофон SHURE BETA58A

При этом в силу ч.2 ст.52 ГрК РФ виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Частью 7 ст.55.16 ГрК РФ установлены минимальные размеры вноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации на одного члена саморегулируемой организации.

Требование о обязательном членстве в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства установлено в документации о проведении закупки.

В то же время поставка оборудования, не требует членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства

Данное объединение, т.е. требование Заказчика выполнения работ по Реконструкции здания театра с пристройкой дополнительных помещений и надстройкой этажа по ул. Б. Хмельницкого, 236 в Октябрьском административном округе, г. Омск и поставки оборудования, в рамках единого лота (а соответственно, и единого контракта), могло привести к ограничению количества участников закупки, поскольку исключило из числа участников лиц, способных исполнить контракт в части поставки данных товаров, но не в части работ по реконструкции здания театра с пристройкой дополнительных помещений и надстройкой этажа.

Таким образом, заказчиком в нарушение норм ч. 1 ст. 33. Закона № 44-ФЗ в рамках одной закупки объединены «Реконструкция здания театра с пристройкой дополнительных помещений и надстройкой этажа по ул. Б. Хмельницкого, 236 в Октябрьском административном округе, г. Омск» и поставка товара, перечисленного выше, что функционально и технологически не связано между собой.

Кроме того, в соответствии с частью 5, Постановления Правительства РФ от 26 сентября 2016 г. N 968, согласно которой, для целей ограничения допуска отдельных видов радиоэлектронной продукции, происходящих из иностранных государств, не могут быть предметом одного контракта (одного лота) виды радиоэлектронной продукции, включенные в перечень и не включенные в него.

Таким образом, такая продукция как, например, Ноутбук, микрофон входят в перечень, утверждённый постановлением Правительства РФ от 26 сентября 2016 г. N 968

Следовательно, объединив в одной закупке поставку электрооборудования, которое входит в перечень, утверждённый постановлением Правительства РФ от 26 сентября 2016 г. N 968 с оборудованием которое в него не входит, Заказчик нарушил нормы части 5, Постановления Правительства РФ от 26 сентября 2016 г. N 968».

Из вышеуказанных возражений уполномоченного органа следует:

«Объектом данной закупки является выполнение комплекса подрядных работ в соответствии с проектно-сметной документацией, имеющей положительное заключение экспертизы проектной документации.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ № 87 от 16 февраля 2008 года «О составе разделов проектной документации и требований к их содержанию» и техническим заданием на проектирование разработана проектная документация по объекту, локальная смета 02-01-40 «Электроакустика». Таким образом, выполнение работ с использованием указанных в документации материалов и оборудования функционально и технологически связано с получением заказчиком результата выполненных работ по государственному контракту, а именно: выполнение комплекса

строительно-монтажных работ, предполагающих ввод объекта в эксплуатацию, включая пусконаладочные работы всего оборудования и всех инженерных систем.

Постановлением № 968 устанавливается Перечень в соответствии с (ОКПД2).

Пунктом 5 Постановления № 968 установлено, что не могут быть предметом одного контракта виды радиоэлектронной продукции, включенные в Перечень и не включенные в него.

Предметом контракта является выполнение строительно-монтажных работ, отнесенных к коду ОКГ1Д2 41.20.40.900, не входящему в Перечень.

Таким образом считаем доводы Заявителя необоснованными.

Данные выводы также подтверждаются решениями Челябинского УФАС России от 7 ноября 2017 года по делу № 771-ж/2017, Иркутского УФАС России от 5 сентября 2017 года № 905».

Соглашаясь с указанной позицией уполномоченного органа, Комиссия признала данный довод жалобы **необоснованным**.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «Строительные технологии» на действия Главного управления контрактной системы Омской области, казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение комплекса работ по реконструкции объекта «Реконструкция здания театра с пристройкой дополнительных помещений и надстройкой этажа по ул. Б. Хмельницкого, 236 в Октябрьском административном округе, г. Омск» (извещение № 0152200004718000165).

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

Заместитель Председателя Комиссии

Члены Комиссии: