

РЕШЕНИЕ по делу №03-10/23-17

20.02.2017

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Томского УФАС России) в составе:

председателя комиссии:

Алиева Р.А., заместителя руководителя - начальника отдела контроля закупок;

членов комиссии:

Лосева В.Г., заместителя начальника отдела контроля закупок;
Саналовой О.В., главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок;

Некрасовой Л.А., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок;

Насоновой В.К., специалиста-эксперта отдела контроля закупок;

Вилесовой А.А., специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

без участия заказчика МКУ «Управление ЖКХ и капитального строительства муниципального образования «Каргасокский район», уведомленного и просившего о рассмотрении дела в его отсутствие (исх.38 от 16.02.2017),

без участия представителя заявителя — Индивидуального предпринимателя Х. (далее – ИП Х., заявитель), уведомленного о времени и месте рассмотрения дела №03-10/23-17 (исх.№ВН/720 от 14.02.2017),

рассмотрев дело №03-10/23-17, возбужденное по жалобе ИП Х. на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту: «Реконструкция стадиона «Юность» в с. Каргасок Томской области» (извещение № 0365300000816000035)

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России обратился ИП Х. (вх.№764 от 14.02.2017) с жалобой, поданной в срок и соответствующей ст.105 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон 44-ФЗ), на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту: «Реконструкция стадиона «Юность» в с. Каргасок Томской области» (извещение №0365300000816000035), нарушающие, по мнению заявителя, законодательство о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В жалобе заявитель сообщает о том, что аукционная документация составлена не в соответствии с требованиями Закона 44-ФЗ:

1. Требования к качественным, функциональным и техническим характеристикам, установленные в сведениях о материалах в п.6 Технического задания «Наименование и характеристики применимых материалов в соответствии с проектно-сметной

документацией», не соответствуют требованиям ГОСТ, а именно, по позиции «Бетон» - п.2 (стр.74), п.7 (стр.74), п.1 (стр.127), п.5 (стр.142), п.7 (стр.147) заказчиком установлено «Бетон (ГОСТ 2633-2015) «Морозостойкость – F150», что противоречит ГОСТ 26633-2015, так как бетон по морозостойкости подразделяется на марки по первому базовому методу F₁ и на марки по второму базовому методу F₂.

2. Заказчиком в п.17 п.6 Технического задания «Наименование и характеристики применимых материалов в соответствии с проектно-сметной документацией» установлены характеристики грунтовок в соответствии с ГОСТ 25129-82, характеристики товара установлены с использованием слов «не менее», «не более».

Вместе с тем в инструкции по заполнению заявки установлено следующее: при описании конкретных показателей товара не допускается использование выражений «не менее», «не более», «не выше», «не ниже», «не хуже», «должен», «должен быть», «не уже», «не шире», «или эквивалент», диапазонов значений и иных выражений, не определяющих точного значения характеристик, за исключением случаев, когда такие выражения указываются производителем в сопроводительной документации на товар.

Таким образом, действия заказчика нарушают Закона 44-ФЗ, так как многие показатели не могут иметь конкретное значение, либо могут быть определены только по результатам испытаний. Требование к указанию участником закупки в составе заявок конкретных показателей материалов, используемых при выполнении работ, являющихся объектом закупки, нарушает ч.1 ст.33 Закона 44-ФЗ.

Заявитель в жалобе просит приостановить определение поставщика (подрядчика, исполнителя), признать действия заказчика нарушающими Закон 44-ФЗ, выдать предписание об устранении выявленных нарушений законодательства.

В письменном отзыве на жалобу заказчик нарушения отрицал и пояснил, что марка бетона по морозостойкости установлена заказчиком в соответствии с проектно-сметной документацией, инструкция по заполнению заявки соответствует требованиям Закона 44-ФЗ.

Изучив доводы жалобы ИП Х., письменного отзыва заказчика, проведя внеплановую проверку на основании ч.15 ст.99 Закона 44-ФЗ всех материалов закупки №0365300000816000035, Комиссия Томского УФАС России установила:

Извещение №0365300000816000035 о проведении электронного аукциона и аукционная документация опубликованы на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок - <http://zakupki.gov.ru> (далее – Официальный сайт) от 30.12.2016 года.

Изменения, внесенные заказчиком в извещение и аукционную документацию размещены 27.01.2017.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 52 832 460, 00 рублей.

Заказчик – МКУ «Управление ЖКХ и капитального строительства муниципального образования «Каргасокский район».

Предмет электронного аукциона: выполнение работ по объекту: «Реконструкция стадиона «Юность» в с. Каргасок Томской области».

1. Согласно п.1 ч.1 ст.64 Закона 44-ФЗ 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 ст. 33 Закона 44-ФЗ.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.33 Закона 44-ФЗ 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.

Описание объекта закупки содержится в Технической части аукционной документации.

Заказчиком в части V «Техническая часть документации об электронном аукционе», п.6 «Наименование и характеристики применяемых материалов в соответствии с проектно-сметной документацией» в п.2, п.7, п., п.5, п.7 таблиц установлены характеристики по позиции «Бетон»:

Бетон (ГОСТ 26633-2015)	Тип – бетон тяжелый Класс прочности на сжатие – не ниже В15 Водонепроницаемость W4 Морозостойкость – F150
-------------------------	--

Документация об электронном аукционе (№0365300000816000035), в том числе Техническая часть аукционной документации разработана в соответствии с проектной документацией ООО «АРХНУВО» (далее – проектная документация), в разделе 4. «Конструктивные решения» проектной документации установлено следующее: «материалы – Бетон В15, W4, F150».

В соответствии с ч.1 ст.743 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно ч.2 ст.48 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта.

В соответствии с ч.6 ст.52 ГрК РФ лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с заданием застройщика или технического заказчика (в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора), проектной документацией, требованиями градостроительного плана земельного участка, требованиями технических регламентов и при этом обеспечивать безопасность работ для третьих лиц и окружающей среды, выполнение требований безопасности труда, сохранности объектов культурного наследия.

Проверив аукционную документацию, в том числе, проектную документацию, прошедшую государственную экспертизу и получившую положительное заключение №70-1-1-3-0072-16 от 08.04.2016, Комиссия Томского УФАС России установила, что заказчиком установлены характеристики товара в соответствии с разделом 4. «Конструктивные решения» проектной документации.

Таким образом, заказчиком в документации об электронном аукционе установлены характеристики товара в соответствии и со ссылкой на проектно-сметную документацию, что не является нарушением действующего законодательства.

2. Согласно п.1, п.2 ч.1 ст.64 Закона 44-ФЗ аукционная документация должна содержать:

- наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст.33 настоящего Федерального закона,

- требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [ч.4.3 - 6 ст.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.

Пунктом 3 ч. 3 ст.66 Закона 44-ФЗ установлено, что первая часть заявки должна содержать указанную в одном из подпунктов информацию (при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар):

а) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при

наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное пунктом 2 настоящей части, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Описание объекта закупки, в том числе характеристики товара установлены заказчиком в Техническом задании, в том числе по поз. 17 «Грунтовка» заказчиком установлены следующие характеристики, отвечающие требованиям ГОСТ 25129-82:

17	Грунтовка (ГОСТ 25129-82)	Цвет	серый
		Степень перетира, не более	40 мкм
		Условная вязкость при $(20 \pm 0,5)^{\circ}\text{C}$ по вискозиметру ВЗ-4, не менее	45
		Время высыхания до степени 3, не более при $(105 \pm 5)^{\circ}\text{C}$, мин	35
		(20 \pm 2) $^{\circ}\text{C}$, ч	24
		Эластичность пленки при изгибе, не более	1 мм
		Прочность пленки при ударе на приборе типа У-1, см, не менее	50 см
Твердость пленки по маятниковому прибору М-3 условные	n 35		

17	единицы, не менее	500
	Адгезия пленки, баллы, не более	1
	Стойкость пленки к статическому воздействию 3%-ного раствора хлористого натрия, ч, не менее	24
	Стойкость пленки к статическому воздействию минерального масла при (20 +/-2) °С, ч, не менее	48
	Расслаивание, мл, не более	5
	Массовая доля нелетучих веществ, %	54 - 60

Инструкция по заполнению заявки установлена заказчиком в п.3.3 раздела 3 аукционной документации. В том числе пунктом 3.3.1. установлены следующие правила заполнения заявки первой части заявки:

«1) при описании конкретных показателей товара не допускается использование выражений «не менее», «не более», «не выше», «не ниже», «не хуже», «должен», «должен быть», «не уже», «не шире», «или эквивалент», диапазонов значений и иных выражений, не определяющих точного значения характеристик, за исключением случаев, когда такие выражения указываются производителем в сопроводительной документации на товар.

2) в случае, если техническая, функциональная характеристика содержит

максимальные и минимальные значения - указать конкретное значение технической, функциональной характеристики в пределах максимальных и минимальных значений (в том числе предельное максимальное или минимальное значение);

3) в случае, если техническая, функциональная характеристика содержит максимальное значение - указать значение технической, функциональной характеристики меньшее максимального, либо равное ему значение;

4) под максимальными и (или) минимальными значениями технических, функциональных характеристик следует понимать технические, функциональные характеристики материалов, изделий (элементов) и оборудования (при наличии), которые сопровождаются словами «менее», «не менее», «более» «не более», «больше», «меньше», «более чем», «менее чем», «не более чем», «не менее чем» «больше чем», «меньше чем», «не больше чем», «не меньше чем», «от», «до», «не ниже», «не выше», «не ниже чем», «не выше чем» и т.д.

5) в случае, если техническая, функциональная характеристика содержит минимальное значение - указать значение технической, функциональной характеристики большее минимального, либо равное ему значение;

12) в случае, когда отдельные значения показателей товаров представляют собой величины, которые возможно установить только применительно к имеющимся товарам, по результатам проведения испытаний, участник закупки указывает значения показателей в неизменном виде в сопровождении соответствующих слов, терминов и знаков, декларируя тем самым соответствие предлагаемых к использованию товаров нормам государственных стандартов».

Таким образом, заказчиком во исполнение требований Закона 44-ФЗ установлены показатели товаров, соответствующие требованиям ГОСТ и инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе в зависимости от конкретного случая и соответствует требованиям законодательства о контрактной системе.

Кроме этого, внеплановая проверка материалов электронного аукциона № №0365300000816000035 выявила следующие нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок:

1. Частью 1 ст.64 Закона 44-ФЗ установлено, что аукционная документация должна содержать в том числе, информацию, указанную в извещении о проведении электронного аукциона.

Согласно п.6 ч.5 ст.63 Закона 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [п.1 ч.1](#), [ч.ч.2](#) и [2.1](#) (при наличии таких требований) ст.31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [ч.1.1](#) (при наличии такого требования) ст.31 настоящего Федерального закона

Пунктом 7 ч.1 ст.31 Закона 44-ФЗ установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе требование об отсутствии у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а

также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации.

Согласно п.7.1 ч.1 ст.31 Закона 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе требование о том, что участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, п.15 информационной карты электронного аукциона не содержит требования к участникам закупки, предусмотренные п.7, п.7.1 ч.1 ст.31 Закона 44-ФЗ.

Таким образом, заказчик нарушил п.7, п.7.1 ч.1 ст.31 Закона 44-ФЗ.

2. В соответствии с ч.3 ст.96 Закона 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям ст.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.

Заказчиком в п.31 Информационной карты электронного аукциона, п.9.7 проекта контракта установлено следующее требование к банковской гарантии, в случае ее предоставления в качестве обеспечения исполнения контракта: «срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта на 6 месяцев, и устанавливается до 03.02.2019 г.»

Таким образом, заказчик установил срок действия банковской гарантии с нарушением ч.3 ст.96 Закона 44-ФЗ, поскольку МКУ «Управление ЖКХ и капитального строительства муниципального образования «Каргасокский район» не вправе изменять срок, который установлен в законе. Право на представление банковской гарантии сроком более чем один месяц, в соответствии с положением ч.3 ст.96 Закона 44-ФЗ предоставлено победителю аукциона, предоставляющему банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, а не заказчику.

На основании изложенного, руководствуясь ст.31, ст.33, ст.63, ст.64, ст.96, ст.99, ст.105, ст.106 Закона 44-ФЗ, Гражданским кодексом Российской Федерации, Градостроительным кодексом Российской Федерации, Комиссия Томского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Х. на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по объекту: «Реконструкция стадиона «Юность» в с. Каргасок Томской области» (извещение № 0365300000816000035) необоснованной.

2. Признать заказчика МКУ «Управление ЖКХ и капитального строительства муниципального образования «Каргасокский район» нарушившим ч.3 ст.96, п.7, п.7.1 ч.1 ст.31 Закона 44-ФЗ.

3. Выдать заказчику МКУ «Управление ЖКХ и капитального строительства муниципального образования «Каргасокский район» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений Закона 44-ФЗ путем внесения соответствующих изменений в документацию электронного аукциона №0365300000816000035.

4. Выдать аукционной комиссии предписание об отмене протоколов, составленных в ходе определения подрядчика по электронному аукциону №0365300000816000035.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для привлечения виновных в нарушении Закона 44-ФЗ должностных лиц к административной ответственности.

Председатель комиссии

Алиев Р.А.

Лосев В.Г.

Саналова О.В.

Члены комиссии

Некрасова Л.А.

Насонова В.К.

Вилесова А.А.

В соответствии с ч.9 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.