РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 06.05.2020 года.

Решение в полном объеме изготовлено 07.05.2020 года.

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 Общества с ограниченной ответственностью «Строй Стандарт Гарант» (далее – ООО «Строй Стандарт Гарант», заявитель) – <…..>,

в отсутствие представителей Администрации муниципального образования «Боханский район» Иркутской области (далее – уполномоченный орган), представителей Администрации муниципального образования «Бохан» (далее – заказчик) – ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей;

рассмотрев посредством видел-конференц связи жалобу заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона на выполнение работы по устройству пешеходной дорожки в п. Бохан по ул. Колхозная и ул. Ленина (от пересечения улиц Кирова и Колхозная до пересечения улиц Ленина и Доржи Банзарова), извещение № 0134300073820000039 (далее – электронный аукцион), 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), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 24 апреля 2020 года поступила жалоба заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона.

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

Так, по мнению заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями заказчика:

1) заказчиком неправомерно в пункте 34 Информационной карты документации об электронном аукционе и в извещении о проведении электронного аукциона установлено ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства в соответствии с приказом Минфина России № 126н от 04.06.2018;

2) заказчиком, в нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ в аукционной документации установлена инструкция по заполнению заявки на участие в электронном аукционе, содержащая противоречащие друг другу правила;

3) заказчиком в нарушение положений Федерального закона № 44-ФЗ установлено неправомерное требование о предоставлении в составе первых частей заявок конкретных показателей товаров,

используемых при выполнении предусмотренных контрактом работ.

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

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что уполномоченным органом 15 апреля 2020 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещены Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0134300073820000039, а также Документация о проведении электронного аукциона на выполнение работы по устройству пешеходной дорожки в п. Бохан по ул. Колхозная и ул. Ленина (от пересечения улиц Кирова и Колхозная до пересечения улиц Ленина и Доржи Банзарова) (далее – документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 715 192 руб. 00 коп.

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

1. Согласно пункту 10 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

В извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация об условиях, о запретах и об ограничениях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, в случае, если данные условия, запреты и ограничения установлены заказчиком в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

Из содержания части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ следует, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ должна содержать информацию, содержащуюся в извещении о проведении такого аукциона.

На основании вышеназванного уполномоченным органом в пункте 34 части II документации об электронном аукционе, а также в извещении о проведении электронного аукциона установлены условия, запреты и ограничения допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами: «*В соответствии с Приказом Министерства финансов РФ № 126н от 04.06.2018 «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд», преимущества в отношении цены контракта в размере 15 процентов в соответствии с настоящим приказом предоставляются участникам закупки, заявки которых признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе и содержат исключительно предложения о поставке товаров, происходящих из государств - членов Евразийского экономического союза (ответственность за достоверность сведений о стране происхождения товара. указанного в заявке на участие в аукционе несет участник закупки)*».

Согласно части 4 статьи 14 Федерального закона № 44-ФЗ федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, за исключением товаров, работ, услуг, в отношении которых Правительством Российской Федерации установлен запрет в соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.

Пунктом 1 приказа Министерства финансов Российской Федерации от 04.06.2018 N 126н «Об условиях допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Приказ № 126н) установлены условия допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, допускаемых на территорию Российской Федерации для целей осуществления закупок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд, указанных в приложении к настоящему приказу (далее - Приложение).

В Приложении содержатся товары, в том числе, с кодом ОКПД 2 - 42.11.10.120 «Дороги автомобильные, в том числе улично-дорожная сеть, и прочие автомобильные и пешеходные дороги».

Согласно сведениям ЕИС заказчиком установлен код из общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (далее - ОКПД2) 42.11.10.120 «Работы по обустройству пешеходной дорожки по ул. Колхозная и ул. Ленина (от пересечения улиц Кирова и Колхозная до пересечения улиц Ленина и Доржи Банзарова)».

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, что заказчиком, уполномоченным органом неправомерно установлены вышеназванные условия.

Так, Федеральный закон № 44-ФЗ обособляет такие объекты закупки, как товар, работа, услуга, а в ряде случаев также выделяет работу (услугу), при выполнении (оказании) которой используется товар.

Частью 4 статьи 14 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрено, что федеральный орган исполнительной власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок по поручению Правительства Российской Федерации устанавливает условия допуска для целей осуществления закупок:

1) товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств;

2) работ, услуг, выполняемых, оказываемых иностранными лицами.

Приказ № 126н принят для реализации полномочий по установлению условий допуска для целей осуществления закупок **исключительно товаров**, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, что следует из его наименования, пункта 1 Приказа № 126н, утвержденного приложения, содержащего исключительно товары.

Таким образом, Приказ № 126н применяется **исключительно при осуществлении закупок товаров** (в случае если предметом контракта является поставка товара) **и не регулирует закупки работ, услуг**.

На основании изложенного **Приказ № 126н не применяется при осуществлении закупок работ, услуг** (в случае если предметом контракта является выполнение работ, оказание услуг), **в том числе**

для выполнения, оказания которых используется товар.

Вышеназванная позиция подтверждается письмами Министерство финансов Российской Федерации от 26 августа 2019 г. № 24-00-05/65225, от 5 августа 2019 г. № 24-01-08/58632.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об обоснованности довода заявителя жалобы, что свидетельствует о нарушении заказчиком, уполномоченным органом пункта 10 статьи 42, части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

2. Требования к содержанию документации о проведении электронного аукциона установлены в статье 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и **инструкцию по ее заполнению**.

Инструкция по заполнению первой части заявки установлена в части I документации об электронном аукционе.

Так, согласно пункту 17 Инструкции: «***когда отдельные значения показателей товаров (или компонентов товара), предусмотренные Спецификацией (Техническим заданием), возможно установить только после проведения испытаний определенной партии товара после его производства*** *(например остатки на ситах, механические свойства и т.д.),* ***то Участники закупки в составе первой части заявки указывают конкретные значения данных параметров***».

Вместе с тем, пунктом 20 Инструкции установлено следующее: «***при наличии в техническом задании требований к значениям, которые определяются в результате испытаний*** *(исследований),* ***производить соответствующие испытания*** *(исследования, расчеты, замеры, и т.п.) для определения конкретных характеристик товара, используемого при выполнении работ или оказании услуг,* ***а также иметь такой товар в наличии не требуется***. ***Данные показатели формируются исключительно на основании Технического задания*** *(Спецификации) описания объекта закупки и требований нормативной документации в*

области технического регулирования и сертификации Российской Федерации (при их наличии, а также независимо от того, имеются или не имеются в аукционной документации ссылки на соответствующие документы национальной системы стандартизации и технического регулирования Российской Федерации в Техническом задании, описании объекта закупки)».

Согласно пояснениям заказчика, из содержания пункта 17 Инструкции следует, что данные показатели формируются исключительно на основании Технического задания описания объекта закупки и требований нормативной документации в области технического регулирования и сертификации Российской Федерации (пункт 20 Инструкции). При этом для указания в заявке на участие в электронном аукционе диапазонных показателей, установленных государственными или межгосударственными стандартами (пункт 5 Инструкции) достаточно руководствоваться исключительно требованиями стандартов, так как для их определения не требуется проведения соответствующих испытаний и экспертиз, что подробно рассмотрено на примере фракции щебня в пункте 5 Инструкции.

Комиссия, исследовав положения Инструкции по заполнению заявки, пришла к выводу, что установленные требования позволяют участникам закупки заполнить заявку надлежащим образом, что свидетельствует об отсутствии ограничения количества потенциальных участников закупки.

Кроме того, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 24.04.2020 №0134300073820000039-0, на участие в данной закупке поступило 5 заявок, все участники допущены к участию в электронном аукционе.

Вышеназванное свидетельствует об отсутствии ограничения участников закупки и как следствие о необоснованности приведенного довода.

3. Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ 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 2 части 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ первая часть заявки на участие в электронном аукционе при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг должна содержать наименование страны происхождения товара, конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

В соответствии с частью 6 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ документов и информации, не допускается.

Вместе с тем, согласно Извещению, объектом закупки являются работы по устройству пешеходной дорожки в п. Бохан по ул. Колхозная и ул. Ленина (от пересечения улиц Кирова и Колхозная до пересечения улиц Ленина и Доржи Банзарова).

В пункте 22 части I документации об электронном аукционе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 Федерального закона № 44-ФЗ);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Техническим заданием (Приложение № 2 к Контракту) установлены требования к товарам, используемых при выполнении работ.

Вместе с тем, учитывая, что техническим заданием документации об аукционе установлены требования к используемым товарам при выполнении работ по обустройству пешеходной дорожки по ул. Колхозная и ул. Ленина (от пересечения улиц Кирова и Колхозная до пересечения улиц Ленина и Доржи Банзарова), заказчиком, уполномоченным органом неправомерно установлено требование о предоставлении конкретных показателей в составе заявки на участие в электронном аукционе.

Предметом закупки является **используемый товар** при выполнении работ, а не поставляемый.

Таким образом, пункт 2 части 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ указывает, что первая часть заявки должна содержать конкретные показатели товара только в случаях, если осуществляется закупка товара (то есть речь идет о поставке товара) или объектом закупки является выполнение работ/оказание услуг с условием о поставке заказчику товара при их выполнении/оказании.

Если материалы не передаются заказчику отдельно, а только используются в составе результата работ, участнику, руководствуясь положениями пункта 1 части 3 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, в первой части заявки достаточно дать согласие на выполнение

работы на условиях, предусмотренных документацией с применением программно-аппаратных средств электронной площадки.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что действия заказчика, уполномоченного органа, не установившего в документации об электронном аукционе надлежащим образом требования к составу заявки на участие в электронном аукционе, нарушают пункт 2 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ, часть 6 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ.

В связи с тем, что на участие в данном электронном аукционе поступило 5 заявок от участников закупки (заявки допущены), что свидетельствует об отсутствии установленных в аукционной документации требований, не позволяющих участникам закупки подать заявку на участие в торгах.

Пунктом 3.35 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы от 19 ноября 2014 г. № 727/14 установлено, что в случаях, если при рассмотрении жалобы или проведения внеплановой проверки выявлены нарушения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, Комиссия выдает предписание об устранении допущенных нарушений.

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).

Приходя к выводу о наличии в действиях заказчика, уполномоченного органа описанных нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, в то же время Комиссия не находит оснований для выдачи предписания об устранении нарушений, поскольку такие нарушения не повлияли на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

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 «Строй Стандарт Гарант» частично обоснованной;
2. Признать заказчика, уполномоченный орган нарушившим пункт 10 статьи 42, часть 1 статьи 64, часть 6 статьи 66 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;
3. Предписание по результатам рассмотрения жалобы не выдавать;
4. Направить копии решения сторонам по жалобе;
5. 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 <.....>