

РЕШЕНИЕ

по жалобе ИП Берегового С.В. (вх. № 015547 от 09.11.2016 г.)

о нарушении законодательства о закупках

14 октября 2016 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующий Комиссии – Субботина Е.С., начальник отдела контроля закупок,

члены Комиссии:

- **Политов К.В.**, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

- **Важенина В.Р.**, ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии: представителя отдела муниципального заказа и задания администрации Ординского муниципального района - Бабушкиной О.Я. (на основании доверенности), представителя ООО СК «Строительные решения» - Мотавиной О.А. (на основании доверенности),

в отсутствие представителей МУ «ОКС» Ординского муниципального района, ИП Берегового С.В. (извещены надлежащим образом),

рассмотрев жалобу ИП Берегового С.В. (далее – Заявитель) на действия МУ «Отдел капитального строительства» Ординского муниципального района (далее – Заказчик), отдела муниципального заказа и задания администрации Ординского муниципального района (далее – Уполномоченный орган) при проведении электронного аукциона на реконструкцию здания МБОУ «Шляпниковская СОШ» Пермский край, Ординский район, с. Шляпники, ул. Ленина, 44 (изв. № 0156300035116000027),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0156300035116000027 Заказчиком, Уполномоченным органом проводился электронный аукцион на реконструкцию здания МБОУ «Шляпниковская СОШ» Пермский край, Ординский район, с. Шляпники, ул. Ленина, 44.

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках) нарушены действиями Заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч.3 ст. 99 Закона о закупках, в соответствии «Административным регламентом 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», утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, установлено следующее.

Согласно п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках, 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.

В п.1 ч.1 ст.33 Закона о закупках установлено, что 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, 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.

В соответствии с ч.2 ст.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.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.64 Закона о закупках, документация об электронном аукционе 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 инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в

таким аукционе.

Согласно пп. «б» п.3 ч.3 ст.66 Закона о закупках первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, в том числе, 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.

Заказчиком в п.1.1 Раздела 8 информационной карты аукционной документации установлены требования, аналогичные обозначенным.

В пп.6 п.3 Раздела 8 информационной карты аукционной документации установлено, что показатели, характеризующие товар, используемый при выполнении работы, должны соответствовать, установленным в Приложении № 1 к Техническому заданию (далее – Техническое задание, ТЗ).

Как указано выше, согласно требованиям Закона о закупке, документация об электронном аукционе должна содержать технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки, показатели, позволяющие определить соответствие закупаемой работы, в том числе, товара, предлагаемого для использования при выполнении работ, установленным Заказчиком требованиям (максимальные и (или) минимальные значения, значения показателей, которые не могут изменяться).

Из приведенных выше норм следует, что действующее законодательство в сфере осуществления закупок допускает самостоятельное формирование Заказчиком объекта закупки, исходя из целей осуществления закупки и потребностей последнего, в том числе, с учетом указания требований к товарам, которые будут использоваться при выполнении работ, и, в данном случае, к товарам, с использованием которых будет достигнут результат закупаемой Заказчиком работы.

По указанному выше основанию отклоняется довод о том, что Заказчиком установлены требования к товарам, которые являются «расходными», например, кислород, электроды и т.д.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в рамках рассмотрения жалоб ООО «Асвэл-Консалт» от 11.10.2016 г., ООО «Триумф Трейд» от 11.10.2016 г., ООО «Стройиндустрия» от 11.10.2016 г., Комиссией были изучены пункты 1, 5, 9, 10, 11, 13, 29, 33, 34, 37, 42, 45, 46 Раздела 1 ТЗ, пункты 4, 8, 9 Раздела 2 ТЗ, пункты 5, 6 Раздела 3 ТЗ. Позиция Комиссии по соответствию названных пунктов ТЗ требованиям Закона о закупках была отражена в соответствующих решениях по указанным жалобам.

На основании указанного, Комиссия признает не состоятельными доводы Заявителя относительно требований, указанных в пунктах 10, 11 Раздела 1 ТЗ.

Не усматривает антимонопольный орган нарушений описания объекта закупки в

части установления требований к канату двойной свивки (п.12 Раздела 1 ТЗ), гидроизоляционной толи (п.16 раздела 1 ТЗ), огнезащитному составу (п.20 раздел 1 ТЗ), обшивке из древесины хвойных пород (п.23 Раздела 1 ТЗ), гвоздям проволочным оцинкованным (п.28 Раздела 1 ТЗ), гвоздям толевым круглым (п.32 Раздела 1 ТЗ).

Кроме того, в п.15 раздела 1 ТЗ указано, что сталь поковок должна быть легированная или углеродистая, ударная вязкость должна быть не менее 3,5 кгс•м/см², предел текучести должен быть до 315 МПа, относительное сужение должно быть не менее 38%, временное сопротивление должно быть не менее 430 МПа, диаметр (толщина) поковок сплошного сечения должна быть 200±100 мм, марка стали должна быть 20 или 35 или 20Х, при этом установлено соответствие ГОСТ 8479-70.

Согласно п.1.6 ГОСТ 8479-70 поковки изготавливаются из углеродистой, низколегированной и легированной стали и по химическому составу должны соответствовать требованиям ГОСТ 380-88, ГОСТ 1050-74, ГОСТ 19281-73, ГОСТ 4543-71 и другим действующим стандартам или техническим условиям.

На основании указанного, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика, Уполномоченного органа, в данной части, нарушений Закона о закупках не имеется.

Более того, согласно п.1.9 ГОСТ 8479-70 по механическим свойствам поковки, поставляемые после окончательной термической обработки, разделяются на категории прочности. Категории прочности, соответствующие им нормы механических свойств, определяемые при испытании на продольных образцах, и нормы твердости приведены в табл. 2.

Исходя из указанных в п.15 раздела 1 ТЗ диапазонов значений, с учетом значений, указанных в таблице 2 ГОСТ 8479-70, следует, что категория прочности поковок в совокупности возможных значений, установленных Заказчиком, может быть КП 215 (22), КП 245 (25), КП 275 (28), КП 315 (32), при этом, относительное сужение поковок КП 315 может быть не менее 35%, тогда как в ТЗ указано не менее 38 %. Кроме того, Исходя из установленного максимального значения предела текучести (до 315 МПа), участник закупки может предложить поковки помимо указанных выше, в частности, КП 175 (18) и КП 195 (20), однако, установленное минимальное значение временного сопротивления поковок не позволяет предложить поковки КП 175 (18) и КП 195 (20), но допускается указание поковок выше КП 345 (35), что вводит участников закупки в заблуждение.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика, Уполномоченного органа имеется нарушение п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках.

Кроме того, в приложении к ГОСТ 8479-70, с учетом установленных диапазонов значений, что марки стали для КП 215 (22) должны быть 20*, 25*, Ст5*, 30*, 35*, 20Х*, 15ХМ*, 10Г2*, 22К*, 16ГС*, 12Х1МФ*, для КП 245 (25) 20, 30*, 35*, 40*, 45*, 20Х, 12ХМ*, 15ХМ*, 16ГС*, 20ГС*, 12Х1МФ*, для КП 275 (28) 25, 35, 40*, 45*, 50*, 20Х, 25ГС*, 12ХМ*, 15ХМ*, 35Г2*, 35ХМ*, 34ХМ (34ХМА), для КП 315 (32) 40, 45, 40Х*, 55*, 50Г2*, 35ХМ*, 40ХН*, 20Х, 34ХМ (34ХМА), в свою очередь, Заказчиком, Уполномоченным органом установлено, что марки стали должны быть 20 или 35 или 20Х, что не противоречит действующему законодательству в сфере закупок.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика, Уполномоченного органа нарушений Закона о закупках не имеется.

В п.17 Раздела 1 ТЗ указано, что гвозди строительные с конической головкой по ГОСТ 4028-63. Диаметр стержня: < 2 мм. Длина гвоздя: < 60мм.

Согласно п.2 ГОСТ 4028-63 конструкция и размеры гвоздей с конической головкой должны соответствовать указанным на черт.2-4 и в табл.2.

В соответствии с табл.2 ГОСТ 4028-63 для гвоздей длиной менее 60 мм диаметр стержня может быть лишь 2.5, 2.0 и 1.8 мм, при этом максимальное значение, установленное Заказчиком, Уполномоченным органом допускает указать значение диаметра стержня 1.9 мм, что вводит участников закупки в заблуждение.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика, Уполномоченного органа имеется нарушение п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках.

В п. 18 Раздела 1 ТЗ установлены требования к брускам обрезным хвойных пород ГОСТ 8486-86, ГОСТ 24454-80, в частности, к трещинам.

Заявитель полагает, что обозначенные в аукционной документации требования к трещинам в силу п. 2.7 ГОСТ 8486-66 являются дополнительными требованиями к пиломатериалам, предназначенным для специального судостроения, что противоречит объекту закупки.

В свою очередь, Комиссией установлено, что согласно п. 2.2 ГОСТ 8486-66, по качеству древесины и обработки доски и бруски разделяются на пять сортов (отборный, 1, 2, 3, 4-й), а брусья - на четыре сорта (1, 2, 3, 4-й) и должны соответствовать требованиям, указанным в таблице. Далее в ГОСТ содержится таблица, в которой установлены пороки древесины, в том числе, сучки и трещины), а также нормы ограничения пороков в пиломатериалах в зависимости от сорта.

Из указанного следует, требования к сучкам и трещинам пиломатериалов установлены в соответствии с требованиями поименованного выше ГОСТа, в связи с чем, довод Заявителя не нашел своего подтверждения, в действиях Заказчика, Уполномоченного органа отсутствуют нарушения требований Закона о закупках. Иное не доказано.

Согласно п.2 ч.5 ст.66 Закона о закупках вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.2 ст.31 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

В ч.3 ст.31 Закона о закупках указано, что перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, Заказчиком указан код ОКПД2 43.9.

Заявитель полагает, что указанный Заказчиком код ОКПД2 43.9 не требует установления дополнительных требований к участникам закупки.

Так, в п.2 Приложения № 1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» установлено, что при выполнении строительных работ, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей необходимо устанавливать дополнительное требование о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе, при этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается следующими документами:

- копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ;

- копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке

выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, аукционе.

Аналогичное требование установлено Заказчиком в пп.2.3 п.2 Раздела 8 информационной карты аукционной документации.

Согласно извещению НМЦК составляет 10 504 390,00 руб.

Согласно «ОК 034-2014 (КПЕС 2008). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности» в ОКПД 2 использованы иерархический метод классификации и последовательный метод кодирования. Код состоит из 2 - 9 цифровых знаков, и его структура может быть представлена в следующем виде: XX класс; XX.X подкласс; XX.XX группа; и т.д.

Таким образом, код ОКПД2 43. «Работы строительные специализированные» включает в себя код ОКПД2 43.9 «Работы строительные специализированные прочие», и как следствие, с учетом НМЦК, Заказчик обязан установить дополнительные требования в соответствии с постановлением Правительства РФ от 4.02.2015 г. № 99.

Таким образом, довод Заявителя своего подтверждения не находит. Доказательств обратного не представлено.

Согласно ч.5 ст.110.2 Закона о закупках контракт, предметом которого являются строительство и (или) реконструкция объектов капитального строительства, должен содержать условие о поэтапной оплате выполненных подрядчиком работ исходя из объема таких работ и цены контракта.

Комиссией установлено, что предметом закупки является реконструкция объекта капитального строительства, однако, в проекте контракта поэтапная оплата выполненных подрядчиком работ не установлено.

Стоит так же отметить, что условие об оплате выполненных работ в соответствии с Календарным графиком не является тождественным поэтапной оплате выполненных работ.

На основании указанного, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Заказчика, Уполномоченного органа имеется нарушение ч.5 ст.110.2 Закона о закупках. Доказательств обратного не представлено.

В действиях должностных лиц имеются признаки правонарушения, ответственность за которые предусмотрена ч.4.2 ст.7.30 КоАП РФ.

При этом, Комиссия отмечает, что иные доводы, указанные в жалобе своего подтверждения не нашли.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 11.11.2016 г. на участие в электронном аукционе поступило шестнадцать заявок, из которых четыре допущено. Из анализа протокола следует, что выявленные нарушения положений аукционной документации не повлияли на результат электронного аукциона.

Допущенные Заказчиком, Уполномоченным органом нарушения Закона о закупках не создали препятствий для подачи заявок на участие в электронном аукционе и не привели в результате к нарушению прав и законных интересов участников закупки.

С учетом п.3.36 Административного регламент 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, Комиссия решила предписание не выдавать.

На основании статей 99, 106 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Берегового С.В. на действия Заказчика, Уполномоченного органа при проведении электронного аукциона на реконструкцию здания МБОУ «Шляпниковская СОШ» Пермский край, Ординский район, с. Шляпники, ул. Ленина, 44 (извещение № 0156300035116000027) обоснованной в части 3, 5, 13 доводов.

2. Признать в действиях Заказчика, Уполномоченного органа нарушения п.1 ч.1 ст.64 Закона о закупках, ч.5 ст.110.2 Закона о закупках, выявленные в ходе рассмотрения жалобы.

3. Предписание не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результат закупки.

4. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика, Уполномоченного органа за допущенные нарушения требований Закона о закупках к административной ответственности.

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