

Решение № 05-6/1-67-2018

06 апреля 2018 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Кадичева Т.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

Гаврылив Н.С. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок,

в присутствии представителя Администрации Осташковского городского округа (далее - Заказчик):

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «Новострой» (далее – Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 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 – Закон) и 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, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 30.03.2018 поступила жалоба Общества, согласно которой положения документации об аукционе на право заключения контракта на выполнение видов работ по содержанию улично-дорожной сети г. Осташкова Осташковского городского округа (извещение от 18.03.2018 № 0136600002618000016) не соответствует требованиям Закона. Такими нарушениями, в частности, Общество считает:

1) нарушение требований к правилам описания объекта закупки, установление необъективных требований к товарам, в том числе, установление требований к составным частям, химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара, неустановление корректных единиц измерений технических характеристик;

2) установления ненадлежащих требований к участникам закупки и к составу документов заявки на участие в аукционе (требования к наличию опыта работы в первой части заявки).

Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению; представил письменные возражения на жалобу.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

18.03.2018 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на выполнение видов работ по содержанию улично-дорожной сети г. Осташкова Осташковского городского округа и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 21 040 605,63 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать: 1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта; 2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пунктам 1 и 2 части 1 статьи 33 Закона заказчик при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

- в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости);

- 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. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

Согласно части 2 статьи 33 Закона документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона, 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 пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на участие в электронном аукционе при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона первая часть заявки на

участие в электронном аукционе при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар, должна содержать согласие, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 66 Закона, 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.

Согласно части 6 статьи 66 Закона требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона документов и информации, не допускается.

Согласно пункту 3 письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» при установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Верховный Суд Российской Федерации, отказывая в Решении от 09.02.2017 № АКПИ16-1287 в удовлетворении административного искового заявления ООО «Домстрой» о признании недействующим пункта 3 указанного письма, указал следующее: «Анализ содержания Письма позволяет сделать вывод, что ... имеющиеся в оспариваемом письме разъяснения не выходят за рамки адекватного истолкования (интерпретации) его положений и не влекут изменение правового регулирования соответствующих отношений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Доводы административного истца о том, что оспариваемый пункт Письма не соответствует действительному смыслу разъясняемых им нормативных положений, лишены правовых оснований.

Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не содержит норм, которые обязывали бы участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, а также норм, обязывающих участников закупки подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) химический состав и (или) компоненты товара, и (или) показатели технологии производства, испытания товара, и (или) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства...

Доводы административного истца, выражающего, как следует из объяснений его представителя в суде, желание, чтобы заказчик требовал от участника закупки подробно описать в заявке различные показатели, значения товара, в том числе и те, которые становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, фактически направлены на создание неравных условий для участников закупки, что не соответствует принципу обеспечения конкуренции, закрепленному в статье 8 приведенного закона...».

Как указано выше, объектом закупки является выполнение видов работ по содержанию улично-дорожной сети г. Осташкова Осташковского городского округа.

Виды и объемы работ, а также требования к применяемым материалам, используемых при

выполнении работ, изложены в Технической части документации об аукционе (далее – ТЗ) в табличном виде.

Комиссией по доводам жалобы установлено, что ТЗ содержит требования к составным частям, химическим свойствам и компонентам товаров и (или) показателям товаров, значения которых становятся известными лишь при испытании определенной партии товара.

Так, в ТЗ по спорным положениям в отношении товаров, используемых при выполнении работ, установлены следующие требования к характеристикам:

Пункт 2:

2	Смесь песчано-гравийная	<p>Содержание пород и минералов, относимых к вредным компонентам и примесям, не должно превышать:</p> <ul style="list-style-type: none">- аморфные разновидности диоксида кремния, растворимого в щелочах (халцедон, опал, кремь и др.) - не более пятидесяти ммоль/л;- сера, сульфиды, кроме пирита (марказит, пирротин и др.) и сульфаты (гипс, ангидрит и др.) в пересчете на SO₃ - не более одного %; пирит в пересчете на SO₃ - не более четырех % по массе;- слюда - не более двух % по массе; галлоидные соединения (галит, сильвин и др.), включающие в себя водорастворимые хлориды, в пересчете на ион хлора - менее нуля целых пятнадцати сотых процента по массе;- уголь - не более одного % по массе. <p>наибольшая крупность зерен гравия (Днаиб) в природной песчано-гравийной смеси должна быть не менее десяти мм и не более семидесяти мм.</p> <p>Содержание пылевидных и глинистых частиц в природной песчано-гравийной смеси не должно превышать пять %, в том числе глины в комках один процент по массе.</p> <p>Песчано-гравийные смеси не должны содержать засоряющих включений. Содержание частиц, проходящих сквозь сито с сеткой № 014 в песках, входящих в состав природной песчано-гравийной смеси, не должно превышать двадцати % по массе.</p> <p>Необходимо указать фактический зерновой состав, полный остаток на сите с сеткой 0,63 мм в соответствии с ГОСТ 8735-88. Значение показателя полный остаток на сите с сеткой 0,63 мм должен быть свыше десяти % по массе</p>
---	-------------------------	---

Согласно пункту 7.1 ГОСТ 8735-88 «Песок для строительных работ. Методы испытаний», содержание пород и минералов определяют методами петрографической разборки и минералогического анализа песка.

Пункт 4:

		<p>По химической природе поверхностно-активного вещества (ПАВ), применяемого в качестве эмульгатора, битумные и битумно-полимерные эмульсии подразделяют на виды:</p> <ul style="list-style-type: none">анионные - ЭБА, ЭБПА;катионные - ЭБК, ЭБПК. <p>По устойчивости при перемешивании с минеральными материалами эмульсии подразделяют на классы:</p> <ul style="list-style-type: none">1 - быстрораспадающиеся (анионные: ЭБА-1, ЭБПА-1; катионные: ЭБК-1 и ЭБПК-1);2 - среднераспадающиеся (анионные: ЭБА-2, ЭБПА-2; катионные: ЭБК-2 и ЭБПК-2);3 - медленнораспадающиеся (анионные: ЭБА-3, ЭБПА-3; катионные: ЭБК-3 и ЭБПК-3). <p>Эмульсии должны соответствовать требованиям ГОСТ Р 52128-2003.</p> <p>5.2 Показатели свойств эмульсий должны соответствовать требованиям, установленным в таблице 1 для анионных, в таблице 2 - для катионных эмульсий.</p> <p>Для приготовления эмульсий применяют битумы нефтяные дорожные вязкие с глубиной проникания иглы не менее 60, 0,1 мм по ГОСТ 22245.</p>
--	--	--

Т а Требования к анионным эмульсиям 1

Наименование показателя	Значение для эмульсии класса					
	ЭБА-1	ЭБА-2	ЭБА-3	ЭБПА-1	ЭБПА-2	ЭБПА-3
Устойчивость при перемешивании со смесями минеральных материалов:						
пористого зернового состава	Не смешивается	Смешивается	Смешивается	Не смешивается	Смешивается	Смешивается
плотного зернового состава	То же	Не смешивается	»	То же	Не смешивается	»
Содержание вяжущего с эмульгатором, % по массе	От 40 до 55	От 50 до 55	От 50 до 55	От 50 до 65	От 55 до 60	От 55 до 60
Условная вязкость при 20 °С, с	От 8 до 15	От 10 до 15	От 10 до 15	От 10 до 40	От 15 до 25	От 15 до 25
Сцепление с минеральными материалами, балл, не менее	4	4	3	4	4	3
Остаток на сите с сеткой № 014, % по массе, не более	0,5	0,5	0,5	0,6	0,6	0,6
Устойчивость при хранении (остаток на сите с сеткой № 014), % по массе, не более:						
через 7 сут	0,6	0,6	0,6	0,8	0,8	0,8
через 30 сут	1,0	1,0	1,0	1,2	1,2	1,2
Устойчивость при транспортировании	Эмульсии не должны распадаться на воду и вяжущее					
Физико-механические свойства остатка после испарения воды из эмульсии:						
глубина проникания иглы, 0,1 мм, не менее:						
при 25 °С	60	90	90	60	90	90
при 0 °С	20	28	28	32	40	40
температура размягчения по кольцу и шару, °С, не ниже	47	43	43	54	51	51
растяжимость, см, не менее:						
при 25 °С	55	65	65	25	30	30
при 0 °С	3,5	4	4	11	15	15
эластичность при 25 °С, %, не менее	Не нормируется			40	40	40

4 Битумная эмульсия

Т а Требования к катионным эмульсиям 2

Наименование показателя	Значение для эмульсии класса					
	ЭБК-1	ЭБК-2	ЭБК-3	ЭБПК-1	ЭБПК-2	ЭБПК-3
Устойчивость при перемешивании со смесями минеральных материалов:						
пористого	Не	Смешивается	Смешивается	Не	Смешивается	Смешивается

Наименование показателя	Значение для эмульсии класса					
	ЭБК-1	ЭБК-2	ЭБК-3	ЭБК-1	ЭБК-2	ЭБК-3
зернового состава	То же	смешивается	»	То же	смешивается	»
Содержание вяжущего эмульгатором, % по массе	От 50 до 70	От 50 до 60	От 55 до 60	От 55 до 70	От 55 до 65	От 55 до 60
Условная вязкость при 20 °С, с	От 10 до 65	От 10 до 25	От 15 до 25	От 15 до 65	От 15 до 40	От 15 до 25
Сцепление с минеральными материалами, балл, не менее	5	5	4	5	5	4
Остаток на сите № 014, % по массе, не более	0,25	0,25	0,25	0,3	0,3	0,3
Устойчивость при хранении (остаток на сите с сеткой № 014), % по массе, не более:						
через 7 сут	0,3	0,3	0,3	0,5	0,5	0,5
через 30 сут	0,5	0,5	0,5	0,8	0,8	0,8
Устойчивость при транспортировании	Эмульсии не должны распадаться на воду и вяжущее					
Физико-механические свойства остатка после испарения воды из эмульсии:						
глубина проникания иглы, 0,1 мм, не менее:						
при 25 °С	60	90	90	60	90	90
при 0 °С	20	28	28	32	40	40
температура размягчения по кольцу и шару, °С, не ниже	47	43	43	54	51	51
растяжимость, см, не менее:						
при 25 °С	55	65	65	25	30	30
при 0 °С	3,5	4,0	4,0	11	15	15
эластичность при 25 °С, %, не менее	Не нормируется			80	85	85

В качестве эмульгаторов для анионных эмульсий применяют ПАВ типа высших органических кислот или солей (мыл), для катионных эмульсий - ПАВ типа аминов, диаминов, полиаминов и четвертичных аммониевых солей. ПАВ должны отвечать требованиям, установленным в нормативной документации.

Для приготовления водных растворов эмульгаторов для анионных эмульсий применяют едкий натр по [ГОСТ 2263](#), жидкое стекло по [ГОСТ 13078](#), триполифосфат натрия по ГОСТ 13493, для катионных эмульсий используют кислоты: соляную по ГОСТ 857, уксусную - по ГОСТ 6968 или ортофосфорную - по ГОСТ 10678, хлористый кальций по [ГОСТ 450](#).

Вода для приготовления водных растворов эмульгаторов должна быть жесткости не более 6 мг-экв/л.

Полимеры, используемые для приготовления битумно-полимерных эмульсий, должны соответствовать требованиям, установленным в нормативной документации.

Согласно пункту 7.9.3 ГОСТ Р 52128-2003 «Эмульсии битумные дорожные. Технические условия» обработку результатов определения **температуры размягчения по кольцу и шару** производят в соответствии с разделом 4 ГОСТ 11506. Согласно пунктам 4.1 и 4.2 ГОСТ 11506-73 «Битумы нефтяные. Метод определения температуры размягчения по кольцу и шару» за температуру размягчения битума принимают среднее арифметическое значение двух параллельных определений, округленное до целого числа. Два результата определения,

полученные одним лаборантом на одних и тех же аппаратуре и пробе битума, признаются достоверными (при 95%-ной вероятности), если расхождение между ними не превышает значения, указанного в таблице.

Согласно 6.5 ГОСТ Р 52128-2003 «Эмульсии битумные дорожные. Технические условия» приемосдаточные испытания проводят ежемесячно путем испытания объединенной пробы, отобранной с одной установки. При приемосдаточных испытаниях определяют содержание **вяжущего с эмульгатором**, условную вязкость, устойчивость при перемешивании с минеральными материалами, остаток на сите с сеткой № 014.

Согласно 6.6 ГОСТ Р 52128-2003 «Эмульсии битумные дорожные. Технические условия» при периодических испытаниях определяют устойчивость при хранении, сцепление с минеральными материалами, **физико-механические свойства остатка** после испарения воды из эмульсии.

Следовательно, спорные показатели определяются путем испытаний в соответствии с указанными ГОСТами.

Таким образом, Заказчик при описании вышеуказанных товаров нарушил требования пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 и пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33 Закона.

Жалоба Общества в данной части является обоснованной.

2. Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона 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 Закона 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 частью 3 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе требование о соответствии такого участника требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 2 статье 31 Закона 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.

Согласно части 3 статьи 31 Закона перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 утверждены Дополнительные требования к участникам закупки 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 (приложение № 1), а также Случаи 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 дополнительные требования к участникам закупки путем проведения конкурсов с ограниченным участием (приложение № 2).

Пунктом 1 вышеуказанного Постановления установлено, что к участникам закупки 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, предъявляются дополнительные требования согласно приложению № 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением № 1 к настоящему постановлению.

К таким видам работ отнесено выполнение работ строительных, 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, что требует наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> (согласно примечанию) работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не **менее 20 процентов** начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Согласно примечанию <*> требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;

работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие

подобные постройки).

В качестве документов, подтверждающих соответствие участников закупки дополнительным требованиям, участник закупки должен представить копию исполненного контракта (договора); копию акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке; копию разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно извещению о проведении аукциона объектом закупки выполнение видов работ по содержанию улично-дорожной сети г. Осташкова Осташковского городского округа (код позиции КТРУ- 42.11.10.120), что относится к видам работ, перечисленных в приложении № 1 к вышеуказанному Постановлению.

В пункте 23 информационной карты документации об аукционе установлено «требование к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации (в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ) - **не менее 30%** от начальной максимальной цены контракта предыдущие контракты компании. Приложить в первую часть сведения».

Между тем, Верховный Суд Российской Федерации в Апелляционном определении от 29.11.2016 № АПЛ16-490 указал следующее:

«Позиция 2 приложения № 1 к Постановлению от 4 февраля 2015 г. N 99 (в редакции, действовавшей на день принятия обжалуемого решения) содержит дополнительное требование к участникам закупки при выполнении работ строительных, 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, а именно: наличие 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. В сноске к этой позиции данное требование конкретизируется, отмечается, что требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных: работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства; работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Из приведенных положений следует, что такое дополнительное требование, как опыт исполнения контракта (договора) на выполнение работ строительных, предъявляется к участникам закупки в случае, если объектами закупки являются работы строительные, включенные в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, относящиеся к группам работ строительных по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства и объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки), при начальной (максимальной) цене контракта (цене лота) свыше 10 млн рублей...

... При этом судом было правомерно учтено, что законодательство Российской Федерации разграничивает понятия «капитальный ремонт» и «текущий ремонт». В связи с этим нельзя признать обоснованным довод апелляционной жалобы о том, что под используемым в постановлении Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. № 99 понятием «ремонт» следует понимать две его разновидности - капитальный и текущий, поскольку такое утверждение противоречит как буквальному толкованию данного постановления, так и нормативным правовым актам, регулирующим правоотношения в сфере градостроительной деятельности в Российской Федерации, о чем обоснованно указано в обжалуемом решении.

С учетом того, что работы по капитальному ремонту и работы по текущему ремонту отличаются друг от друга по содержанию и имеют различное правовое регулирование, абзац четвертый подпункта 1.3 пункта 1 Письма, устанавливающий дополнительное требование к участникам закупки о наличии опыта исполнения контракта на выполнение работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту при осуществлении закупок на выполнение работ по текущему ремонту, выходит за рамки адекватного истолкования положений Постановления от 4 февраля 2015 г. N 99».

Следовательно, правовая позиция суда заключается, в том числе в следующем: при решении вопроса о необходимости применения Постановления № 99 значение имеет не столько применяемый Заказчиком код согласно Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 – в данном случае это код 42.11.10.120, сколько фактическое содержание работ.

Как указано выше, объектом закупки выполнение видов работ по содержанию улично-дорожной сети г. Осташкова Осташковского городского округа, которые никаким образом не могут являться работами строительными по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства и объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Следовательно, Заказчик не вправе был устанавливать к участникам закупки дополнительные требования в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона.

Факт установления Заказчиком требования к участника закупки требования к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации - **не менее 30%** от начальной максимальной цены контракта предыдущие контракты компании, при том, что согласно вышеуказанному Постановлению Заказчик обязан установить требование к наличию опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> (согласно примечанию) работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке (стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет **не менее 20 процентов** начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка), при таких обстоятельствах не имеет правового значения для оценки спорного требования.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования пункта 2 части 1 и части 3 статьи 64, частей 2 и 3 статьи 31 Закона, а также пункта 2 вышеуказанных Дополнительных требований.

Жалоба Общества в данной части также является обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Новострой» обоснованной.

2. Признать Администрацию Осташковского городского округа нарушившей требования пунктов 1 и 2 части 1 и части 3 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66, частей 2 и 3 статьи 31 и пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также пункта 2 Дополнительных требований к участникам закупки 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99

3. Выдать Администрации Осташковского городского округа, аукционной комиссии и оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Председатель Комиссии:

В.М. Фомин

Члены Комиссии:

Т.С. Кадичева

Н.С. Гаврылив

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