

Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 003/06/64-636/2021, 003/06/64-637/2021, 003/06/64-643/2021

«28» июня 2021 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>

Заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя МБОУ «Сосново-Озерская СОШ № 2» <...>, в отсутствие представителей ООО «Стигматранс», ООО «Галактика», ООО «Джули»,

рассмотрев жалобы ООО «Стигматранс», ООО «Галактика», ООО «Джули» от 22.06.2021 на действия заказчика – Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Сосново-Озерская средняя общеобразовательная школа № 2» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на ремонт здания детского сада МБОУ " Сосново-Озерская СОШ № 2" Еравнинского района, с реестровым номером – 0302300019121000001 (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалоб в соответствии с частью 3 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 (далее – Закон о контрактной системе),

у с т а н о в и л а:

Заявители полагают, что заказчиком нарушаются положения Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд». Заказчик с доводами жалоб не согласился, представил письменные пояснения. Считает, что аукционная документация разработана в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе. Просит признать жалобы необоснованными.

В результате рассмотрения жалоб и изучения представленных документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее.

09.06.2021 на официальном сайте в Единой информационной системе размещено извещение о проведении Аукциона № 0302300019121000001 и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта - 7 997 384,00 рублей.

1. В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи 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 о контрактной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки.

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами,

разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В силу части 3.1 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе в случае включения в документацию о закупке в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 настоящего Федерального закона проектной документации должна содержать исключительно согласие участника закупки на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе (такое согласие дается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Пунктом 2 документации об аукционе установлено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующую информацию:

- 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)
- 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.

Федеральным законом от 01.05.2019 N 71-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" статья 66 Закона о контрактной системе дополнена частью 3.1 следующего содержания: "Первая часть заявки на участие в электронном аукционе в случае включения в документацию о закупке в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 33 настоящего Федерального закона проектной документации должна содержать исключительно согласие участника закупки на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе (такое согласие дается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки)".

Поскольку предмет закупки (ремонт здания) не подпадает под действие пункта 8 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России приходит к выводу, что установленные заказчиком требования к первой части заявки не противоречат действующему законодательству о контрактной системе.

В письме ФАС России от 25.06.2020 N ИА/53616/20 разъяснено, что заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если:

- 1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;
- 2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете";
- 3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу). Так, например, при выполнении работ по текущему ремонту обоев и клей не передаются

заказчику, а используются при выполнении работ. Следовательно, в такой ситуации заказчик не вправе требовать от участника закупки указания в заявке конкретных показателей указанных товаров, и надлежащим исполнением требований Закона 44-ФЗ является указание в заявке согласия участника закупки на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией о закупке. При этом в случае, если при выполнении работ по текущему ремонту также производится установка кондиционера, то заказчик вправе требовать указания в заявке на участие в закупке конкретных показателей данного товара, так как кондиционер передается заказчику по результатам выполнения указанных работ, принимается к бухгалтерскому учету заказчика и не является строительным или иным расходным материалом, используемым при выполнении работ, оказании услуг.

В приложении N 1 к техническому заданию заказчиком установлены требования к поставляемым товарам: блок оконный, блоки дверные, дверь противопожарная, радиаторы, бетон, доски обрезные, брусья обрезные, фанера, линолеум, извещатель пожарный дымовой опτικο-электронный и др.

Из пояснений заказчика следует, что в соответствии с ч.3 ст.421 Гражданского Кодекса РФ проект муниципального контракта является смешанным договором и подразумевает два этапа: поставка товара и подрядные работы. Указанная предварительная поставка товара предусмотрена в целях предотвращения участившихся в последнее время случаев использования подрядчиками бывших в употреблении, некондиционных, низкосортных и некомплектных материалов. После проверки комплектности, качества, технических характеристик поставляемого оборудования и материалов указанные товары принимаются заказчиком по акту передачи. О смешанном характере проекта контракта свидетельствуют положения пунктов №№1.1, 2.9, 3.4, 4.1, 4.2, 4.3, 4.4., 5.1.4, 8.1, в которых оговорены существенные условия договора поставки. Требования к конкретным показателям товара установлены к поставляемым товарам, а не к используемым при выполнении работ.

В ходе анализа проекта контракта, технического задания к нему, установлено, что товары, указанные в приложении к техническому заданию, поставляются заказчику в рамках исполнения контракта. При этом заказчиком установлен порядок приемки и оплаты указанного товара, его гарантийный срок.

Заявителями на заседание Комиссии явка представителей не обеспечена, в составе жалобы не представлено доказательств и сведений, подтверждающих обоснованность указанного довода жалоб.

В связи с вышеуказанным, довод заявителей ООО «Стигматранс», ООО «Галактика», ООО «Джули» признан необоснованным.

3. В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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, начальных цен единиц товара, работы, услуги. 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 таком аукционе.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) 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 страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных

обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Техническим заданием (приложение № 4 к документации) установлены требования к поставляемым товарам.

Так, например, по позиции «Шурупы» установлены следующие характеристики - Максимальное значение притупления острия буровика не более 40% от диаметра стержня.

По позиции «Сталь угловая равнополочная» - Предельные отклонения по длине уголков должны быть не более +70 мм, по ширине полки не более $\pm 1,0$ и по толщине полки в диапазоне не более +0,3 мм - 0,4 мм. Ширина полки должна быть 40 мм. толщина полки должна быть от 3 до 5 мм. Максимальное значение кривизны уголков не должно превышать 0,4% длины.

По позиции «Гвозди строительные» - Теоретическая масса 1000 гвоздей, кг должна быть не более 9,5.

По позиции «Кабель саморегулируемый греющий» - Номинальная мощность обогрева (при 5 °С, на трубе) должна быть 18 Вт/м. Напряжение питания должно быть 230 В переменного тока. Минимальный радиус изгиба 13 мм. Максимально допустимая температура постоянного и периодического воздействия должна быть не более +85 °С.

В соответствии с частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе в разделе 13 Информационной карты (приложение № 1 к документации) предусмотрено, что первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать информацию:

1) согласие участника электронного аукциона на выполнение работ 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, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ:

а) наименование страны происхождения товара;

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.

Следовательно, по данному Аукциону участники закупки по вышеуказанным характеристикам товаров должны указать в составе первой части заявки конкретные показатели товара.

Сделать это невозможно, так как обязанности иметь товар в наличии на стадии подготовки заявки не предусмотрено действующим законодательством о контрактной системе.

Установленные Заказчиком требования к товарам (материалам) затрудняют возможность

предоставления достоверных сведений о соответствующих конкретных показателях (как указано в части 3 статьи 66 закона), так как по данным характеристикам участник закупки в своей заявке обязан указать показатели поставляемых товаров, точное определение которых возможно только после приобретения конкретной партии товаров (материалов) и проведения соответствующих испытаний и требования от изготовителя указания о качестве результатов испытаний и ее данных.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования пунктов 1, 2 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, что не позволяет надлежащим образом сформировать заявку участникам закупки. За допущенное нарушение предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Довод Заявителя ООО «Галактика» признан обоснованным.

Установлено, что на участие в Аукционе подано 2 заявки, соответственно, данное нарушение не повлияло на результаты торгов.

4. Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 14 Закона о контрактной системе в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты внутреннего рынка Российской Федерации, развития национальной экономики, поддержки российских товаропроизводителей нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации устанавливаются запрет на допуск товаров, происходящих из иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами, и ограничения допуска указанных товаров, работ, услуг для целей осуществления закупок.

Согласно части 4 статьи 14 Закона о контрактной системе 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 настоящей статьи.

Согласно доводу жалобы Заявителя Заказчиком неправомерно не установлены ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств в соответствии с Постановления Правительства РФ от 10.07.2019 г. № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее - Постановление № 878).

Пунктом 2 Постановления № 878 установлен Перечень радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, в отношении которой устанавливаются ограничения для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Перечень).

Пунктом 4 Постановления № 878 установлено, что ограничение на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, не устанавливается, если в реестре отсутствует радиоэлектронная продукция, соответствующая тому же классу (функциональному назначению) радиоэлектронной продукции, планируемой к закупке, и (или) радиоэлектронная продукция, включенная в реестр, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемой к закупке радиоэлектронной продукции.

Согласно пункт 5 Постановления № 878 подтверждением случая, установленного пунктом 4 настоящего постановления, является обоснование невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, подготовленное заказчиком в соответствии с Порядком подготовки обоснования невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным настоящим постановлением, и размещенное заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок одновременно с размещением извещения об осуществлении закупки.

Кроме того, согласно пункту 7 Постановления № 878 предметом одного контракта (одного лота) не может быть радиоэлектронная продукция, включенная в перечень и не включенная в него.

На заседании Комиссии установлено, что объектом закупки являются «ремонт здания детского сада МБОУ "Сосново-Озерская СОШ №2" Еравнинского района».

Техническим заданием (приложение № 4 к документации) установлены требования к техническим характеристикам товаров, в том числе, для товара «Светильник», относящийся к коду ОКПД2 27.4 «Оборудование электрическое осветительное», включенный в Перечень, установленного в соответствии с Постановлением № 878.

При этом, Заказчиком в документации об Аукционе не установлены ограничения, предусмотренные Постановлением № 878, а также не размещено обоснование невозможности соблюдения ограничения на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что вышеуказанные действия Заказчика, Уполномоченного учреждения нарушают часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Следовательно, довод жалобы Заявителя ООО «Джули» является обоснованным.

Установлено, что на участие в Аукционе подано 2 заявки, соответственно, данное нарушение не повлияло на результаты торгов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 3, 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Стигматранс» необоснованной.
2. Признать жалобы ООО «Галактика», ООО «Джули» частично обоснованными.
3. Признать Заказчика нарушившим пункты 1, 2 части 1 статьи 33, пункты 1,2 части 1 статьи 64, часть 3 статьи 14 Закона о контрактной системе.
4. Выдача предписания нецелесообразна в связи с тем, что нарушение не повлияло на результаты Аукциона.
5. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.