Решение № 03-10.1/338-2018

о признании жалобы необоснованной

19 октября 2018 г. г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«…»;

«…»;

«…»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙЦЕНТР» (далее – заявитель, ООО «СТРОЙЦЕНТР», общество) на действия казенного предприятия Омской области «Центр питательных смесей» (далее – заказчик, КПОО «Центр питательных смесей») при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции котельной под административное здание со складскими помещениями (извещение № 0552200002218000110) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей заказчика – «…» (доверенность № 21 от 20.03.2018), «…» (без доверенности);

в отсутствие представителей общества, надлежащим образом уведомленных о месте, дате и времени рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок поступила (вх. № 8896э от 12.10.2018) жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе, нарушающие, по мнению общества, требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2 . На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-9005 от 15.10.2018) КП ОО «Центр питательных смесей» были представлены (вх. № 9019 от 17.10.2018) возражения на доводы жалобы и материалы электронного аукциона, из которых следует, что 29.09.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 12716178,43 руб.

- извещению № 0552200002218000110 дата и время окончания срока подачи заявок были установлены 15.10.2018 в 09:00 час.

На основании требования Омского УФАС России (исх. № 03-9007э от 15.10.2018) определение подрядчика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, возражений представителя заказчика, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В жалобе заявителя указано: *«В документации об Аукционе установлены излишние требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Аукционе конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, показателей технологических процессов их изготовления, а также результатов испытаний таких товаров».*

«Заказчиком в документации об Аукционе установлены, в том числе следующие требования к описанию в первой части заявки на участие в Аукционе характеристик товаров, предполагаемых для использования при выполнении работ, например:

Пароизоляционная гидрозащитная пленка - ИЗОСПАН В или эквивалент* Состав: 100% полипропилен **<u>Максимальная сила растяжения в прод./попер. направлении, Н/50 мм, не менее: 130/107</u>** Сопротивление паропроницанию м2 час Па/мг,не менее: 7,0 Водоупорность мм.вод.ст., не менее: 1200 УФ-стабильность, мес., не менее: 3-4 Ширина, м: 1,6 Размер, м: 35,70	10м2	25,52
Плиты теплоизоляционные из экструзионного вспененного полистирола - ПЕНОПЛЭКС-35 или эквивалент* Состав: экструдированный пенополистирол Плотность, кг/м3: от 29,5 до 38,5 Прочность на сжатие при 10% линейной деформации, МПа: 0,25 **<u>Предел прочности при статическом изгибе, МПа: 0,4-0,9</u>** Водопоглощение за 24 часа, не более % по объему: 0,1 Категория стойкости к огню: Г1; В2; Д3; РП1 Коэффициент паропроницаемости, мг/(м.ч.Па): 0,018 Размеры (ШхДхТ), мм: 600х1200х200	М3	47,33

Минеральная вата - РОКФАСАД "Rockwool "или эквивалент* Состав: каменная вата на основе базальтовых пород Плотность, кг/м3: 100-115 Прочность на сжатие при 10% деформации, не менее, кПа: 15 Предел прочности на отрыв слоев, не менее, кПа: 4 Водопоглощение при кратковременном погружении, не более, кг/м2: 1,0 Паропроницаемость, не менее, мг/(м·ч·Па): μ = 0,30 Класс пожарной опасности материала: КМО **Теплопроводность, Вт/(м·К): λ10 = 0,035** **Теплопроводность, Вт/(м·К): λ25 = 0,037** **Теплопроводность, Вт/(м·К): λА = 0,038** **Теплопроводность, Вт/(м·К): λБ = 0,040** Размер (ДхШ), мм: 1000х600 Толщина, не менее, мм: 80	М3	42,024

и т.д.

Таким образом, в документация об Аукционе установлены требования к описанию участниками закупки в составе своих заявок на участие в Аукционе помимо конкретных показателей товаров, используемых при выполнении работ, сведений о результатах испытаний указанных товаров и показателей технологических процессов их изготовления, непредусмотренные частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, а также конкретных показателей веществ, материалов, применяемых при изготовлении указанных товаров (в настоящем решении содержатся примеры, указание которых не является исчерпывающим). Указанные требования приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при заполнении заявки иметь в наличии товар, предлагаемый к использованию при выполнении работ, для представления подробных сведений о технологических процессах изготовления товаров, а также результатах испытаний таких товаров».

В силу части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

В нарушение данной императивной нормы заявителем не представлено документальных доказательств, подтверждающих обоснованность доводов жалобы, в связи с чем жалоба признана **необоснованной.**

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в частности 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 соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что **в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).** В описание 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.

Согласно части 2 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе 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.

Данные требования были установлены в разделе II «Ведомость работ и материалов» документации об электронном аукционе.

На основании представленных заказчиком доказательств, Комиссия пришла к выводу о том, что обжалуемые заявителем конкретные показатели таких товаров, как «пароизоляционная гидрозащитная пленка», «плиты теплоизоляционные из экструзионного вспененного полистирола», «минеральная вата», в полном объеме не содержатся в паспортах качества названных товаров.

Согласно части 1 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, **если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

Извещением № 0552200002218000110 определено, что объектом закупки является реконструкция котельной под административное здание со складскими помещениями.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе **законодательство Российской Федерации о контрактной системе** в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и **состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов**, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В силу части 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации **работы по договорам** о строительстве, **реконструкции**, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), **должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области** строительства, **реконструкции**, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей.

Также в подпункте 1 пункта 19 раздела I «Информация об электронном аукционе» документации об электронном аукционе, в частности указано:

«При осуществлении закупки Заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки (установлено в соответствии со статьей 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации):

***1) членство в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства**, имеющей компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, сформированный в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации».*

На основании сведений, имеющихся на портале «Единый реестр членов СРО», Комиссия установила, что сведения о заявителе жалобы ООО «СТРОЙЦЕНТР» (ИНН 7722445322) не значатся в реестре членов саморегулируемой организации.

Указанное свидетельствует о том, что общество заведомо не имело возможности принимать участие в закупке.

В соответствии с абзацем 1 пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав **(злоупотребление правом).**

По смыслу указанной нормы злоупотребление правом, то есть осуществление субъективного права в противоречии с его назначением, имеет место в случае, когда субъект поступает вопреки норме, предоставляющей ему соответствующее право, не соотносит поведение с интересами общества и государства, не исполняет корреспондирующую данному праву юридическую обязанность.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ООО «СТРОЙЦЕНТР», подав жалобу на действия заказчика, злоупотребило своим правом, заранее сознавая, что не может быть участником такой закупки.

Кроме того, на заседании Комиссии в рамках рассмотрения настоящей жалобы представителем КПОО «Центр питательных смесей» заявлено о том, что на участие в аукционе было подано десять заявок, что свидетельствует о том, что действия заказчика не привели к ограничению конкуренции, в том числе к необоснованному ограничению числа участников закупки.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙЦЕНТР» на действия казенного предприятия Омской области «Центр питательных смесей» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции котельной под административное здание со складскими помещениями (извещение № 0552200002218000110).

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

«...»

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»