

Резолютивная часть решения объявлена 04.04.2018 года.

Решение в полном объеме изготовлено 09.04.2018 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю за соблюдением законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <....>;

члены Комиссии: <....>, <....>;

при участии представителей Управления по капитальному строительству, жилищно-коммунальному хозяйству, транспорту и связи администрации Ангарского городского поселения (далее – заказчик) – <....> по доверенности, <....>; при участии представителей Общества с ограниченной ответственностью «Восточная Строительная компания» (далее – заявитель, ООО «Восточная Строительная компания») <....> по доверенности, <....>; рассмотрев жалобу заявителя на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по содержанию цветников, газонов и древесно-кустарниковой растительности, извещение № 0134300095218000010 (далее – электронный аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России поступила жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе.

Заявитель указывает, что заказчиком размещен локальный ресурсный сметный расчет №18-03-24, который не соответствует информации и требованиям, указанным в техническом задании документации об электронном аукционе.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя, из которых следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 14 марта 2018 года в единой информационной системе в сфере закупок, размещены извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0134300095218000010, а также документация по проведению аукциона в электронной форме на право заключения контракта на выполнение работ по содержанию цветников, газонов и древесно-кустарниковой растительности (далее – Документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 078 800 рублей 00 копеек.

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

04 апреля 2018 года заявителем в Иркутское УФАС России представлено дополнение к

жалобе (вх. 4512/18 от 04.04.2018г.), согласно которому заявитель просит рассмотреть жалобу с учетом новых, отраженных в данном дополнении к жалобе и не указанных ранее доводов. При рассмотрении жалобы представитель заявителя заявил ходатайство о приобщении указанного дополнения к жалобе и устно сообщил о доводах, изложенных в дополнении к жалобе.

В ходе заседания Комиссии представитель заказчика пояснил, что указанные дополнения к жалобе не получал.

Данное дополнение к жалобе содержит новые, ранее не заявленные и не связанные с отраженными в тексте жалобы доводы, касающиеся положений документации об электронном аукционе. Каких-либо иных требований, кроме таких новых доводов, дополнение к жалобе не содержит.

Таким образом, дополнение к жалобе по своей сути является вновь поданной жалобой.

Однако, жалоба на положения документации об аукционе, согласно части 4 статьи 105 Федерального закона № 44-ФЗ, может быть подана до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе, то есть в рассматриваемом случае до 09 часов 00 минут 30 марта 2018 года. В противном случае в соответствии с пунктом 3 части 11 статьи 105 Федерального закона №44-ФЗ жалоба возвращается подавшему ее лицу без рассмотрения.

Подавая новую жалобу в форме ходатайства в рамках возбужденного производства по иной жалобе, ранее назначенной к рассмотрению, заявитель лишает контрольный орган в сфере закупок осуществить предусмотренные законом процессуальные действия в ее отношении.

Кроме того, ни Федеральным законом №44-ФЗ, ни административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года № 727/14 не закреплена обязанность (или право) контрольного органа в сфере закупок направлять копии или тексты ходатайств заказчику, уполномоченному органу и иным субъектам контроля, чьи действия обжалуются, а также размещать их в общедоступной части единой информационной системы в сфере закупок для ознакомления иными лицами, в том числе заинтересованными, намеревающимися принять участие в рассмотрении жалобы по существу и представлении собственных возражений по существу жалобы.

Поскольку доказательств направления данного дополнения к жалобе в адрес заказчика отсутствует, с учетом пояснений представителя заказчика о неполучении указанным лицом дополнения к жалобе, его рассмотрение по существу приведет к нарушению процессуальных прав заказчика на подготовку мотивированной правовой позиции по новым доводам и нарушению принципов равноправия и состязательности сторон.

Более того, в заявлении данного ходатайства **усматриваются признаки злоупотребления правом**.

Так, указанное дополнение к жалобе фактически подано заказчику в последний день рассмотрения жалобы по существу, в Иркутское УФАС России в день рассмотрением жалобы по существу, которое назначено на пятый, то есть последний возможный для рассмотрения жалобы по существу рабочий день с даты ее поступления. Таким образом, контрольный орган в сфере закупок не имеет возможности отложить рассмотрение дела на другую дату, что фактически лишает оппонентов заявителя возможности надлежащим образом подготовить возражения и правовую позицию по всем доводам.

Подача новой жалобы на положения документации в виде ходатайства после окончания срока подачи заявок лишает заказчика, предоставленного ему частью 6 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ права самостоятельно принять меры по устранении недостатков аукционной документации путем внесения в нее изменений и, как следствие, самостоятельно устранить признаки предусмотренных частями 4 – 4.2 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях составов административных правонарушений.

Таким образом, в связи с тем, что данное ходатайство о приобщении к основной жалобе дополнений, по сути, является вновь поданной по истечении установленных законом сроков жалобой, наличием в действиях заявителя по заявлению такого ходатайства признаков злоупотребления правом, а также тем, что его удовлетворение повлекло бы нарушение прав и законных интересов заказчика и неопределенного круга лиц, Комиссия отказывает заявителю в удовлетворении ходатайства.

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

Согласно пункту 1 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, наименование и описание объекта закупки.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона №44-ФЗ установлено, что 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. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами «или эквивалент».

В соответствии с условиями технического задания для вертикального озеленения по ул. Ленина и здания администрации требуется приобрести кашпо-мисок в кол-ве 30 шт. Для вертикального озеленения по улице Горького **у заказчика имеются в наличии** кашпо в кол-ве 48 шт.

В ходе рассмотрения жалобы представители заказчика пояснили, что аналогичное условие включалось в закупки по содержанию цветников в предыдущих годах, в том числе закупки №0134300095216000019, победителем которой был признан заявитель жалобы.

В техническом задании документации об электронном аукционе отсутствует указание объема видов работ по погрузке и перевозке непригодного грунта, в связи с тем, что грунт будет оставаться вблизи места выполнения работ, а именно, в расценках по устройству корыта под цветники (позиция №1, №2 сметы) учтены работы по разработке грунта вручную, откидывание грунта от корыта, разравнивание откинутого грунта.

В ходе рассмотрения жалобы представители заказчика пояснили, что Локальным ресурсным сметным расчетом (позиция №31) предусмотрена перевозка растительных остатков на расстояние до 10 км на территорию муниципального предприятия «Парки Ангарска», в связи, **с чем утилизация не требуется.**

Также, подрядчик вправе использовать растительные остатки для собственных нужд в целях получения удобрений.

Агровермикулит – это натуральный природный минерал из группы гидрослюд, который применяется в садоводстве как экологически чистая натуральная добавка, используемая в грунтах в основном при выращивании рассады овощных культур, цветов.

В связи с тем, что при устройстве элементов вертикального озеленения (вазонов) подрядчик использует уже готовый саженец (цветочную рассаду), у заказчика отпала необходимость в использовании данного материала.

В ходе рассмотрения жалобы, представитель заказчика пояснил, что заказчиком в техническом задании допущена опечатка.

Вместе с тем, указанная техническая ошибка не повлекла за собой нарушения прав и законных интересов участников закупки в связи с тем, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 02.04.2018 года №0134300095216000019-1 на участие в электронном аукционе поступило 2 заявки.

Помимо этого, потенциальный участник закупки имел возможность воспользоваться правом, предоставленным ему частью 3 статьи 65 Федерального закона №44-ФЗ, направив на адрес электронной площадки запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. **Однако данным правом заявитель жалобы не воспользовался.**

Согласно ЛРСР №18-03-24 работы по устройству вертикального озеленения фигур включают в себя, в том числе сметную стоимость по сборнику текущих сметных цен «земли растительной механизированной заготовки» (позиция №12 сметы), которая содержит в себе: отпускную цену на продукцию, а также стоимость транспортировки груза до приобъектного склада/места проведения работ, погрузочно-разгрузочные работы, заготовительно-складские расходы.

Следовательно, отдельной стоимости доставки грунта к месту выполнения работ не требуется.

В соответствии с техническим заданием документации об электронном аукционе необходимо выполнить работы по уходу за цветниками и элементами вертикального озеленения (зеленые фигуры, вазоны) - сезонный полив, внесение рабочих растворов комплексных удобрений и стимуляторов роста, прищипывание рассады контроль высоты), удаление засохшей соцветий и цветов, прополка с последующим рыхлением.

В Техническом задании документации об электронном аукционе заказчиком установлены следующие поливы:

«– выполнение работ по поливу перед посадкой цветников, вертикального озеленения, зеленых скульптур, газонов (позиции сметы №№ 6, 14, 21, 28);

– выполнение работ по поливу после посадки цветников, вертикального озеленения, зеленых скульптур, газонов (позиции сметы №№ 7, 15, 22, 29);

– выполнение работ по уходу за цветниками и элементами вертикального озеленения в объеме 1836,67 м², в том числе полив - 413300 литров воды на весь период уходных работ (позиция сметы №30). Таким образом, на 1 м² цветников и элементов вертикального озеленения предусмотрено 225 литров воды (413300 / 1836,67), что в свою очередь, при использовании 7,5 литров воды на 1 м² посадок получаем 30 поливов (1 раз в три дня) на 3 месяца периода активного роста и цветения».

Согласно п.3.2.8. Приказа Госстроя РФ от 15.12.1999 №153 «Об утверждении Правил создания, охраны и содержания зеленых насаждений в городах Российской Федерации» **кратность поливов газонов определяется по общему состоянию растений и по степени сухости почвы.**

Ссылка заявителя на поливы через каждые три дня **с нормой полива 20-30 л/кв. м** относится к **засушливому периоду.**

В ходе рассмотрения жалобы, представители заказчика пояснили, что считают нецелесообразным выполнять уходные работы за газоном, в связи, с чем техническим заданием документации об электронном аукционе данные работы не предусмотрены, также в

муниципальном контракте не установлен гарантийный срок на выполняемые работы.

Таким образом, подрядчику следует выполнять только те работы, которые предусмотрены муниципальным контрактом.

Согласно п. 3.3.2 Приказа полив цветников за вегетационный сезон в **условиях лесной зоны** при нормальных погодных условиях должен быть проведен в кол-ве 15 - 20 поливов, **в более южных районах** - 30-40. Цветники из ковровых растений поливают чаще - до 40-50 раз за сезон.

Ангарский городской округ не относится к городам лесной зоны, а также к южным районам России, в связи с тем, что нормативно-правовыми актами, а также указанным Приказом не раскрывается понятия «лесные зоны» и «южные районы», заказчиком принята средняя периодичность полива - **30 раз за сезон**.

В случае установления засушливого периода и нехватки объема полива, предусмотренного в муниципальном контракте, подрядчик вправе воспользоваться пунктом 4.1.21 проекта контракта и направить **заказчику акт на выполнение дополнительных работ**.

Согласно техническому заданию документации об электронном аукционе при выполнении работ по устройству цветников партерных и вертикальных необходимо проводить очистку рабочих площадок от мусора и смыв земли с асфальта после посадки цветочной рассады.

Данные работ не включены в ЛРСР в связи с тем, что при устройстве цветников рассада выращивается в торфяных емкостях, которые вместе с рассадой высаживаются в открытый грунт, в связи, с чем отсутствует необходимость утилизации мусора, а грязь, образующаяся при посадках, смывается при поливе растений после посадки.

Техническим заданием документации об электронном аукционе предусмотрено выполнение работ **по подготовке, перекопке грунта к посадке** вручную на толщину 25-30 см в тех цветниках, в которых **не предусмотрена замена грунта**.

Выборка непригодного грунта на толщину 20см, а также внесение растительной земли должна выполняться **по тем адресам, в которых предусмотрена работа по замене грунта** согласно таблице «Перечень адресов расположения цветников, элементов вертикального озеленения и газонов» приложения №2 к техническому заданию.

В позиции №2 локального ресурсного сметного расчета, предусмотрена корректировка глубины корыта (позиции №1) под цветники **на каждые 10 см со знаком «минус»**. Таким образом, получаем работы по устройству корыта под цветники глубиной 20 см.

В связи с чем, в аукционной документации, техническом задании и ЛРСР №18-03-24 отсутствуют противоречия в объемах выполняемых работ.

Наименование предмета закупки указано в соответствии с наименованием мероприятия в рамках утвержденной муниципальной программы Ангарского городского округа «Благоустройство территории» на 2017-2020 годы, подпрограммы «Озеленение территорий» на 2017-2020 годы, основного мероприятия «Улучшение и поддержание эстетического облика зеленых насаждений».

Следовательно, вышеописанные действия заказчика не противоречат нормам Федерального закона №44-ФЗ.

Пунктом 3.33 Административного регламента установлено, что по результатам рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки Комиссия **принимает единое решение**. Решение

принимается Комиссией простым большинством голосов членов Комиссии, присутствовавших на заседании Комиссии, **на основании документов и сведений, представленных на заседание Комиссии.**

В силу части 9 статьи 105 Федерального закона №44-ФЗ к жалобе прикладываются документы, **подтверждающие ее обоснованность.** При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Из приведенных положений Федерального закона № 44-ФЗ следует, что **обязанность доказывания нарушения своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.**

Вместе с тем, в нарушение указанных норм Федерального закона №44-ФЗ заявителем не представлено документальных подтверждений обоснованности доводов жалобы, в том числе, в части невозможности подготовки заявки на участие в электронном аукционе и ограничения количества участников закупки, а также доказательств того, каким образом **действия заказчика нарушают его права и законные интересы.**

Помимо этого, потенциальный участник имел возможность воспользоваться правом, предоставленным ему частью 3 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ, направив на адрес электронной площадке **запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе.** Однако данным правом **заявитель не воспользовался.**

Кроме того, Комиссией установлено, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 02.04.2018г. №0134300095216000019-1, на участие в электронном аукционе поступило 2 заявки.

Таким образом, Комиссия делает вывод о том, что доводы заявителя указанные в жалобе являются необоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Восточная Строительная компания» необоснованной.
2. Направить копии решения заявителю, заказчику.
3. Оператору электронной площадки отменить процедуру приостановления определения поставщика в части подписания контракта.

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

<....>

<...>