

Описание объекта закупки. Порядок применения Постановления Правительства №99 при закупке строительных работ.

БЕРГУНОВА Ольга Викторовна

руководитель направления методологии организации торгов
Национальной электронной площадки

Описание объекта закупки

Письмо ФАС России от 1 июля 2016 г. N ИА/44536/16



* В целях обеспечения возможности участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели заказчик устанавливает в документации о закупке инструкцию по заполнению заявок, в которой, по мнению ФАС России, целесообразно:

1) указать на раздел и (или) пункт документации о закупке, в котором содержатся показатели, предусмотренные частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе, в отношении которых участники закупки делают предложение в своих заявках;

Судебная практика



- * **АС Северо-Кавказского округа, Постановление по делу №А53-13180/2017 от 06.02.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчик расположил требования к товарам в разных разделах аукционной документации.
- * **Суть решения:** Суды установили, что в данном случае заказчик расположил в «хаотичном», то есть усложняющем восприятие, порядке ряд требуемых к включению в заявку показателей, вследствие чего, чтобы сделать предложение, участник должен найти все необходимые к заполнению показатели, которые в хаотичном порядке «разбросаны» среди нескольких разделов аукционной документации. Последствия данных действий заказчика выразились в том, что четыре из восьми участников закупки не указали требуемые показатели, установленные заказчиком за пределами Технического задания, что привело к отклонению данных заявок и отказу в доступе к участию в аукционе по формальным основаниям, а также послужило поводом для направления жалобы в антимонопольный орган. Данные действия повлекли ограничение конкуренции, о чем свидетельствует то, что только 2 заявки из 8 заявок, поданных на участие в аукционе, были приняты, а остальные отклонены.

Описание объекта закупки

Письмо ФАС России от 1 июля 2016 г. N ИА/44536/16



- * В целях обеспечения возможности участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели заказчик устанавливает в документации о закупке инструкцию по заполнению заявок, в которой, по мнению ФАС России, целесообразно:
 - 2) определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены максимальные и (или) минимальные значения, а также порядок их указания участниками закупки в своих заявках (в виде одного значения показателя или диапазона значений показателя);
 - 3) определить, в отношении каких именно показателей заказчиком установлены значения, которые не могут изменяться, и соответственно подлежат указанию участниками закупки в своих заявках без каких-либо изменений.

Судебная практика



- * **АС Уральского округа, Постановление по делу №А07-13450/2016 от 23.03.2017 г.**
- * **Проблематика:** Заказчик составил инструкцию по подготовке заявок следующим образом: При описании объекта закупки участником закупки должны применяться общепринятые обозначения и наименования в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации. Сведения, которые содержатся в заявке участника закупки, не должны допускать двусмысленных толкований. Описание предлагаемых товаров осуществляется в соответствии с единицами (системами) измерений и написанием наименований показателей, указанных в Разделе N 2 "Техническое задание" настоящей документации об электронном аукционе.". При этом Раздел N 2 "Техническое задание" документации об аукционе содержит требования к показателям, связанным с определением соответствия используемых для выполнения строительно-монтажных работ товаров (материалов и оборудования) потребностям заказчика, как в виде конкретных значений, так и в виде диапазона значений.
- * **Суть решения:** Суды сочли инструкцию ненадлежащей и несоответствующей требованиям ст. 33 и письма ФАС России

Описание объекта закупки

Письмо ФАС России от 1 июля 2016 г. N ИА/44536/16



- * В целях обеспечения возможности участникам закупки надлежащим образом заполнить заявку и указать требуемые показатели заказчик устанавливает в документации о закупке инструкцию по заполнению заявок, в которой, по мнению ФАС России, целесообразно:
 - 4) сопоставить требования технических регламентов, стандартов и иных документов, предусмотренных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании (далее - Стандарты), с показателями, значения которых подлежат указанию в заявке (в случае установления заказчиком в документации о закупке требования о соответствии таких показателей значениям, установленным Стандартами).

Судебная практика



- * **АС Центрального округа, Постановление по делу А14-14648/2017 от 18.07.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчик описал объект закупки не в соответствии с ГОСТом (требования о соответствии данному стандарту установлено не было). ФАС посчитала, что так как ГОСТ не носит обязательного характера, но в действиях Заказчика нарушений нет.
- * **Суть решения:** согласно пункту 1 статьи 46 Федерального закона от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" спорный ГОСТ подлежит обязательному исполнению до вступления в силу соответствующего технического регламента в части, соответствующей целям защиты жизни или здоровья граждан и предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей. Суды заключили, что указание в приказе Росстандарта, утвердившем ГОСТ, на добровольность его применения, не исключает в любом случае его применения при описании объекта закупки в соответствии с правилами статьи 33 Закона №44-ФЗ. То есть применение ГОСТа было обязательно.

Судебная практика



- * **Определение Верховного суда по делу №А64-4275/2016 от 06.02.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчиком установлено общее требование о соответствии товаров ГОСТу, при этом конкретные ГОСТы не указаны
- * **Суть решения:** действия заказчика правомерны.

Судебная практика



- * **Определение Верховного суда по делу №А56-71352/2016 от 10.11.2017 г.**
- * **Проблематика:** Заказчик при описании объекта закупки установил требования к «второстепенным» по значимости товарам (электроды, солидол и проч.), которые не значатся напрямую в проектной документации, не установив, вместе с тем, требования к основным товарам (трубы).
- * **Суть решения:** суды указали на необъективность в описании заказчиком объекта закупки, поскольку техническое задание аукционной документации содержит двусмысленность и неопределенность, а именно, отсутствуют принципиальные или обязательные требования к товарам, используемым при выполнении работ.

Описание объекта закупки

Письмо ФАС России от 1 июля 2016 г. N ИА/44536/16



* В случае установления заказчиком в документации, извещении о закупке требований об одновременном соответствии предлагаемых участниками показателей товара как значениям, предусмотренным Стандартом, так и значениям, указанным в документации, извещении о закупке, последние не должны противоречить требованиям Стандарта, а также не должны вводить участников закупки в заблуждение и позволять указать в заявке противоречащие положениям Стандарта показатели и (или) их значения.

Так, например, если показатель в Стандарте определен любым допустимым значением от 10 до 20 единиц, то значения, содержащиеся в документации, извещении о закупке и в отношении которых участники закупки делают свое предложение, не должны:

- * 1) позволять участникам закупки указать в своих заявках значения, которые противоречат требованиям Стандарта, например значение - 5 единиц;
- * 2) вводить участников закупки в заблуждение, предусматривая в документации значения, например от 10 до 30 единиц, которые впоследствии могут рассматриваться комиссией заказчика по осуществлению закупок как соответствующие значениям документации, извещения о проведении закупки, но в свою очередь противоречащие требованиям Стандарта, что повлечет отклонение заявки участника закупки.

Описание объекта закупки

Письмо ФАС России от 1 июля 2016 г. N ИА/44536/16



- * При установлении заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что Закон о контрактной системе 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.

Судебная практика



- * **АС Северо-Кавказского округа, Постановление по делу 18 мая 2018 г. по делу N А32-19081/2017**
- * **Проблематика:** В документации в отношении данного товара установлены требования: поверхностная плотность $110\pm 5\%$ г/м²; разрывная нагрузка по длине/ширине не менее 190/140 Н/5 см; водоупорность не менее 250 мм вод. ст; паропроницаемость не менее 1000г/(м²*24 часа). Согласно аукционной документации при заполнении заявки, в том числе к товарам (материалам), используемым при выполнении работ, участник аукциона должен представить конкретные значения показателей товара.
- * **Суть решения:** суд, ссылаясь на Решение Верховного Суда от 09.02.2017 N АКПИ16-1287, указал, что установление заказчиком в документации, извещении о закупке не предусмотренных федеральным законом требований к описанию участниками закупки товаров, имеет признаки ограничения доступа к участию в закупке.



Судебная практика по иным вопросам, связанным с описанием объекта закупки

Описание объекта закупки



- * **Определение Верховного суда по делу №А50-9033/2017 от 15.01.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчиком в аукционной документации установлены характеристики, параметры, требования к товару, которым соответствует лишь товар единственного конкретного производителя.
- * **Суть решения:** действия заказчика неправомерны. Суды учли отсутствие каких-либо объективных причин для закупки необходимого оборудования именно с такими предельно регламентированными характеристиками, свидетельствующими об определенном производителе товара, а не аналогичного оборудования иных производителей.

Описание объекта закупки



- * **АС Московского округа, Постановление по делу № А40-190394/2017 от 10.07.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчик объединил выполнение работ и поставку оборудования в один лот, что ФАС было признано неправомерным.
- * **Суть решения:** Суд поддержал позицию ФАС, его решение соответствует закону и сложившейся правоприменительной практике, поскольку объединение в один лот строительных работ и услуг по поставке оборудования и товаров, прямо не связанного с объектом строительства, в конкретном случае может привести к ограничению конкуренции и исключению из числа предполагаемых участников аукциона специализирующихся на поставке оборудования организаций.

Описание объекта закупки – рассмотрение первых частей заявок



- * **АС Московского округа, Постановление по делу № А40-196609/17-121-1748 от 19.07.2018 г.**
- * **Проблематика:** Комиссия отказала в допуске за несоответствие требованиям документации (в позиции «Раствор строительный» участником предложено значение Пк2, Пк3 для параметра «Подвижность растворной смеси», а также участником предложено значение «7...8, 8... 12» см для параметра «Норма подвижности по погружению конуса»). По ГОСТу для Пк3 значение св.8 до 12. ФАС признала отклонение неправомерным.
- * **Суть решения:** суд поддержал позицию ФАС. Действия Заказчика вводят потенциальных участников закупки в заблуждение (требования содержат дублирующие показатели).

Описание объекта закупки – рассмотрение первых частей заявок



- * **АС Северо-Западного округа, Постановление по делу А56-58668/2017 от 19.07.2018 г.**
- * **Проблематика:** Комиссия отказала участнику в допуске, так как им не были указаны конкретные товарные знаки на товар, хотя в соответствующих ГОСТах на данный товар прямо предусмотрено, что товарный знак должен быть в маркировке.
- * **Суть решения:** Суд не согласился с мнением комиссии, посчитал, что указание товарного знака не является обязательным, особенно учитывая тот факт, что ГОСТ по маркировке прямо в документации указан не был.

Описание объекта закупки – рассмотрение первых частей заявок



- * **АС Центрального округа, Постановление по делу №А23-6045/2017 от 16.04.2018 г. (ВС РФ определение от 24.07.2018 г.)**
- * **Проблематика:** Комиссия отказа участнику в допуске, так как заявка содержала наименования товаров, не совпадающих с наименованием товаров, указанных в пунктах 1, 5, 9 Раздела II «Спецификация» (участник указал наименования в соответствии с регистрационными удостоверениями). При этом функциональные, технические, качественные характеристики товаров, указанные в заявке соответствуют характеристикам, указанных заказчиком.
- * **Суть решения:** Суд не согласился с мнением комиссии, посчитал, закон не предусматривает каких-либо специальных требований к указанию наименования объекта закупки, не являющегося фирменным, следовательно, требование инструкции об указании в заявке дословного наименования предлагаемого к поставке товара, указанного в спецификации, не может быть обязательным для участника, а носит лишь рекомендательный характер. Причем положения документации, как и нормы Закона №44-ФЗ, не обязывают аукционную комиссию отклонять заявку в случае обнаружения в ней лишь несоответствия наименования товара, установленному в документации.

Первые части



- * **АС Центрального округа, Постановление по делу № А54-7222/2016 от 12.09.2017 (ВС РФ отказ 28.11.2017 г.)**
- * **Проблематика:** Участнику было отказано в допуске по причине указания страны происхождения товара США. В документации содержалось требование об указании страны происхождения товара в соответствии с Общероссийским классификатором стран мира.
- * **Суть решения:** комиссия действовала правомерно, требования документации законны, так как это не влечет за собой неправомерного ограничения количества участников. Названное требование установлено с целью недопущения произвольного определения наименования страны происхождения товара и включения в контракт недостоверных сведений, поскольку Законом о контрактной системе не установлена конкретная форма указания наименования страны происхождения товара.



Особенности применения норм Постановления Правительства №99 при рассмотрении вторых частей заявок

Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 N 99



- * 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

Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 N 99



Требования

наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> 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

Документы

- * Копия исполненного контракта (договора);
- * Копия 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;
- * Копия 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

Вторые части



- * **АС Северо-Западного округа, Постановление по делу №А56-13374/2017 от 28.02.2018 г.**
- * **Проблематика:** Участник в качестве подтверждения опыта исполнения контракта предоставил контракт, соглашение о расторжении и товарную накладную на сумму исполнения (не соответствующую сумме контракта). Заявка была отклонена как несоответствующая требованиям документации.
- * **Суть решения:** суды указали, что требований к полному исполнению контракта, количеству подтверждающих документов и к указанным в них суммам постановление № 99 не содержит. Комиссия также могла ознакомиться с данными, размещенными в реестре контрактов.

Вторые части



- * **АС Северо-Западного округа, Постановление по делу А56-90418/2017 от 04.07.2018 г.**
- * **Проблематика:** комиссия признала заявку несоответствующей требованиям, так как участником не подтверждено соответствие дополнительным требованиям (ПП №99) - не представлен акт законченного строительством объекта (форма КС-11) согласно пункту 5.3 договора.
- * **Суть решения:** Форма КС-2 применяется для приемки выполненных подрядных строительно-монтажных работ производственного, жилищного, гражданского и других назначений. Соответственно, из содержания акта приемки выполненных работ формы КС-2 можно сделать вывод как о фактическом выполнении обществом работ, являющихся предметом договора подряда, так и о содержании таких работ капитального или некапитального характера. Постановление №99 не содержит требования о предоставлении в составе заявки акта формы КС-11.

Вторые части



- * **АС Московского округа, Постановление по делу А40-223872/2017 от 15.08.2018 г.**
- * **Проблематика:** обществом в подтверждение соответствия требованиям ПП №99 предоставлен договор субподряда, копии актов выполненных работ, копия разрешения на ввод объекта в эксплуатацию. ФАС признала отсутствие надлежащего опыта.
- * **Суть решения:** Согласно форме разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, утвержденной приказом Минстроя России от 19 января 2015 года № 117/пр, такое разрешение выдается исключительно застройщику, при этом сведения о лице/лицах, которые фактически выполняли работы по строительству объекта капитального строительства, в разрешении не указываются. Таким образом, не предусмотрена выдача разрешения на ввод объекта в эксплуатацию лицу, выполнившему работы по строительству объекта (подрядчику, генеральному подрядчику, субподрядчику). В силу изложенного в заявке не может находиться разрешение на имя подрядчика. Вывод ФАС неправомерен.

Вторые части



- * **АС Дальневосточного округа, Постановление по делу А59-3567/2017 от 11.07.2018 г. (аналогичные дела - №А14-7682/2017, №А14-7686/2017)**
- * **Проблематика:** обществом в подтверждение соответствия требованиям ПП №99 предоставлены: договор на сумму 32 348 817 руб. 32 коп.; акты о приемке выполненных работ формы КС-2 № 1 – № 12 на общую сумму 31 084 223 руб. 56 коп.; акты приемки законченного строительства объекта формы КС-11 на сумму 31 165 149 руб. 07 коп. Комиссия посчитала опыт неподтвержденным из-за расхождения в суммах.
- * **Суть решения:** Разница в КС-2 и КС-11 составляет сумму НДС, которая в актах КС-2 не включена. Разница между КС-11 и ценой контракта не свидетельствует о его неисполнении, а свидетельствует о полученной экономии.

Вторые части



- * **АС Западно-Сибирского округа, Постановление по делу № А02-1386/2017 от 05.06.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчиком установлены дополнительные требования согласно ПП №99. Участником в подтверждение наличия опыта предоставлено только разрешение на ввод объекта в эксплуатацию, так как участник сам являлся застройщиком. Комиссия заявку допустила.
- * **Суть решения:** Действия комиссии неправомерны, так как, во-первых, ПП №99 содержит перечень документов, которые должны быть предоставлены без исключений, а во-вторых, предоставленное разрешение не свидетельствует о наличии опыта выполнения работ.

Вторые части



- * **АС Дальневосточного округа, Постановление по делу №А59-3567/2017 от 04.08.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчиком были установлены дополнительные требования согласно ПП №99. Участником в подтверждение наличия опыта предоставлен контракт с предметом «Капитальный ремонт и ремонт дворовых территорий и проездов к дворовым территориям МКД», код ОКПД2 45.23.12.159. Данный код в ПП №99 не упомянут. Комиссия заявку не допустила, посчитав опыт несоответствующим объекту закупки.
- * **Суть решения:** Действия комиссии неправомерны, так как фактически выполненный контракт содержит работы по капитальному ремонту и подтверждает наличие надлежащего опыта.

Вторые части



- * **АС Восточно-Сибирского округа, Постановление по делу №А33-20410/2017 от 13.06.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчиком были установлены дополнительные требования согласно ПП №99. В составе второй части заявки участник представил договор подряда, согласно пункту 14.1 которого неотъемлемыми частями договора являются Приложения № 1, 2, 3, 4, 5 (технические планы). Данные приложения в составе заявки представлены не были. Заявка была признана несоответствующей требованиям документации согласно пункту 1 части 6 статьи 69 44-ФЗ.
- * **Суть решения:** Заявка полежала признанию несоответствующей требованиям документации согласно пункту 2 части 6 статьи 69 44-ФЗ.

Вторые части



- * **АС Восточно-Сибирского округа, Постановление по делу №А33-12608/2017 от 31.05.2018 г.**
- * **Проблематика:** Заказчиком были установлены дополнительные требования согласно ПП № 99. Участником был предоставлен исполненный контракт с приложениями, дополнительные соглашения, акты, однако не было предоставлено дополнительное соглашение о расторжении контракта в неисполненной части. Комиссия посчитала, что необходимые документы не предоставлены, кроме того, расторгнутый контракт не может считаться исполненным и, соответственно, не подтверждает наличие опыта работы.
- * **Суть решения:** Суды позицию комиссии не поддержали, указали, что соглашение о расторжении – это отдельная сделка, заключенная сторонами в связи с нецелесообразностью продолжения выполнения работ, предусмотренных муниципальным контрактом. Муниципальный контракт был расторгнут в связи с его исполнением и нецелесообразностью продолжения работ, исполнен на сумму более 20% от НМЦК и, следовательно, является надлежащим подтверждением наличия опыта работы.



Спасибо за внимание!

Вопросы: overgunova@gmail.com