

РЕШЕНИЕ

по делу № 170-К/19

о нарушении законодательства о контрактной системе

«03» сентября 2019 года
Алтайск

г. Горно-

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

в присутствии представителей заказчика КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», рассмотрела жалобу ООО «УралСтрой» на действия заказчика КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме «Строительство мостового перехода через р. Сугаш на км 177+089 автомобильной дороги «Черга - Беш-Озек - Усть-Кан - Талда-Карагай - граница Казахстана с подъездом Талда-Тюнгур (Природный парк «Белуха»)» № 0177200000919001972.

Министерством экономического развития и имущественных отношений Республики Алтай 03.09.2019г. (вх. №3785) представлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие их представителя.

ООО «УралСтрой» должным образом уведомлено о дате и времени рассмотрения жалобы, явку представителя не обеспечило.

УСТАНОВИЛА:

В Алтайское республиканское УФАС России 27.08.2019г. (вх. №3685) поступила жалоба ООО «УралСтрой» на действия заказчика КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме «Строительство мостового перехода через р. Сугаш на км 177+089 автомобильной дороги «Черга - Беш-Озек - Усть-Кан - Талда-Карагай - граница Казахстана с подъездом Талда-Тюнгур (Природный парк «Белуха»)» № 0177200000919001972.

Заявитель считает, что конкурсная документация не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе.

02.09.2019г. в УФАС по РА поступили письменные возражения (вх. №3774) заказчика на жалобу.

Комиссия по контролю в сфере закупок Алтайского республиканского УФАС

России, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав представителей заказчика КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор», установила следующее:

05.08.2019г. уполномоченным органом Министерством экономического развития и имущественных отношений Республики Алтай на официальном сайте ЕИС в сфере закупок размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме «Строительство мостового перехода через р. Сугаш на км 177+089 автомобильной дороги «Черга - Беш-Озек - Усть-Кан - Талда-Карагай - граница Казахстана с подъездом Талда-Тюнгур (Природный парк «Белуха»)».

Согласно извещению №0177200000919001972:

- начальная (максимальная) цена контракта: 129 847 510,00 рублей;
- дата и время окончания срока подачи заявок: 28.08.2019г. 18-00;
- дата и время рассмотрения и оценки первых частей заявок: 30.08.2019г. в 18-00;
- дата подачи окончательных предложений: 03.09.2019г.;
- дата и время рассмотрения и оценки вторых частей заявок: 04.09.2019г. в 18-00.

Заказчиком данного открытого конкурса в электронной форме является Казенное учреждение Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор».

В соответствии с ч. 1 ст. 24 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В ч. 2 ст. 24 Закона о контрактной системе перечислены следующие конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей): конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (электронный аукцион, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений.

В соответствии с ч. 5 ст. 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона о контрактной системе. При

этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Согласно ч. 2 ст. 59 Закона о контрактной системе заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации, либо в дополнительный перечень, установленный высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, за исключением случаев закупок товаров, работ, услуг путем проведения запроса котировок, запроса предложений, осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом требований данного Федерального закона.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 № 471-р утвержден перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок, которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) (далее - Перечень). В данный Перечень включены, в т.ч. сооружения и строительные работы в области гражданского строительства (код «42» по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008) (ОКПД 2)), за исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения (ссылка 4 к данному распоряжению).

Таким образом, заказчик обязан провести электронный аукцион в случае закупки любых строительных работ, **кроме** работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также **искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения.**

В соответствии с документацией на открытый конкурс в электронной форме в рамках исполнения государственного контракта необходимо выполнить работы по строительству мостового перехода через реку Сугаш. В извещении №0177200000919001972 установлен код ОКПД2 42.13.20.100 «Работы строительные по строительству мостов и тоннелей, кроме работ по сохранению и воссозданию объектов культурного наследия».

На заседании Комиссии УФАС по РА представитель заказчика пояснила, что КУРА РУАД «Горно-Алтайавтодор» при определении способа осуществления закупки была применена ссылка 4 к распоряжению Правительства РФ от 21.03.2016 № 471-р. Мостовой переход через реку Сугаш включен в состав

автомобильной дороги регионального значения. По мнению представителя заказчика мостовой переход, который является объектом рассматриваемой закупки, может относиться к линейному объекту, так как контрактом предусмотрены работы по устройству подъездных путей (т.е. затрагивается дорожное полотно автомобильной дороги).

В соответствии с п. 1 и п. 3 ст. 3 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» автомобильная дорога – это объект транспортной инфраструктуры, предназначенный для движения транспортных средств и включающий в себя земельные участки в границах полосы отвода автомобильной дороги и расположенные на них или под ними конструктивные элементы (дорожное полотно, дорожное покрытие и подобные элементы) и дорожные сооружения, являющиеся ее технологической частью, - защитные дорожные сооружения, искусственные дорожные сооружения, производственные объекты, элементы обустройства автомобильных дорог; искусственные дорожные сооружения – это сооружения, предназначенные для движения транспортных средств, пешеходов и прогона животных в местах пересечения автомобильных дорог иными автомобильными дорогами, водотоками, оврагами, в местах, которые являются препятствиями для такого движения, прогона (зимники, мосты, переправы по льду, путепроводы, трубопроводы, тоннели, эстакады, подобные сооружения).

Таким образом, строительство искусственных дорожных сооружений, в данном случае строительство мостового перехода через реку Сугаш, подпадает под исключение из аукционного Перечня.

Довод жалобы в части обязанности заказчика осуществить рассматриваемую закупку путем проведения электронного аукциона является необоснованным.

Согласно п. 10 и п. 10.1 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ объект капитального строительства – это здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением некапитальных строений, сооружений и неотделимых улучшений земельного участка (замощение, покрытие и другие); линейные объекты – это линии электропередачи, линии связи (в том числе линейно-кабельные сооружения), трубопроводы, **автомобильные дороги**, железнодорожные линии и другие подобные сооружения.

В соответствии с ч. 2, 3 ст. 31 Закона о контрактной системе 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 опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, а также перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, установленным в ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 4 ст. 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 данной статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **обязаны устанавливать** такие дополнительные требования.

Указанные дополнительные требования, а также перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки таким требованиям, установлены постановлением Правительства РФ № 99 от 04.02.2015г. «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев 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 документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее — постановление № 99). Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложениями № 1 и № 2 к постановлению Правительства № 99.

Согласно пункту 2 приложения № 1 к постановлению № 99 к участникам закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу **объекта капитального строительства, за исключением линейного объекта**, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей устанавливается требование о наличии за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта). При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять: не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей; не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 100 млн. рублей и т.д.

Согласно пункту 2.1 приложения № 1 к постановлению № 99 к участникам закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу **линейного объекта**, если начальная

(максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей устанавливается требование о наличии за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу линейного объекта. При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять: не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей; не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 100 млн. рублей и т.д.

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 56 Закона о контрактной системе заказчик осуществляет закупки путем проведения конкурса с ограниченным участием в случае, если поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны осуществить только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации. Перечень случаев и (или) порядок 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, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 5 приложения № 2 к постановлению № 99 к участникам закупки на выполнение **работ по строительству**, и (или) реконструкции, и (или) капитальному ремонту, и (или) сносу особо опасных, технически сложных, уникальных объектов капитального строительства, **искусственных дорожных сооружений (включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения)**, в случае если начальная (максимальная) цена контракта превышает 100 млн. рублей устанавливается требование о наличии за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в конкурсе опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, и (или) реконструкции, и (или) капитальному ремонту, и (или) сносу одного из особо опасных, технически сложных, уникальных объектов капитального строительства, искусственных дорожных сооружений (включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения). При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (договора), на право заключить который проводится соответствующий конкурс.

Таким образом, вышеназванным постановлением Правительства РФ в перечень работ включены работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу: объектов капитального строительства или линейных объектов при условии превышения цены контракта 10 млн. рублей (приложение №1 к постановлению), и искусственных дорожных сооружений, цена контракта по которым превышает 100 млн. руб. (приложение №2 к постановлению).

Следовательно, заказчик, осуществляя закупку данных видов работ, поименованных в постановлении Правительства РФ №99, обязан исполнять требования данного постановления в силу ч. 4 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Из конкурсной документации следует, что заказчиком не установлены дополнительные требования к наличию у участника закупки опыта работы, связанного с предметом контракта, а также перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, установленным в ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Согласно наименованию приложения № 1 к постановлению Правительства РФ №99 исключительными способами закупки работ, включенных в данное приложение, являются конкурс с ограниченным участием (открытый и закрытый), двухэтапный конкурс (открытый и закрытый) и аукцион. В приложении №2 к данному постановлению предусмотрено проведение исключительно конкурса с ограниченным участием.

Таким образом, заказчиком нарушены требования ч. 5 ст. 24 Закона о контрактной системе, т.к. способ закупки – открытый конкурс в электронной форме не предусмотрен при осуществлении закупки работ на строительство объектов капитального строительства или линейных объектов при условии превышения цены контракта 10 млн. рублей, или искусственных дорожных сооружений, цена контракта по которым превышает 100 млн. руб.

Данное нарушение содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данные действия заказчика приводят к тому, что участником закупки №0177200000919001972, стоимость строительства по которой превышает 100 млн. рублей, может быть хозяйствующий субъект, не имеющий опыта выполнения аналогичных работ (строительные работы), т.к. при отсутствии в конкурсной документации требований, установленных постановлением Правительства РФ №99, у конкурсной комиссии отсутствуют основания для отклонения заявки такого участника закупки.

Установленный заказчиком в приложении №1 к Информационной карте конкурсной документации критерий оценки заявок «квалификация участника закупки», предоставляет **право (а не обязанность)** участнику закупки

подтвердить наличие у него опыта выполнения аналогичных работ.

Кроме того, постановление Правительства РФ №99 предусматривает наличие опыта исполнения **по одному контракту** (в объеме, не менее установленного в приложениях к данному постановлению), а критерий оценки заявок, установленный заказчиком в конкурсной документации, подразумевает представление **как можно большего количества контрактов** (присваивается больший балл при наличии 3-х и более контрактов).

Действия заказчика, не установившего дополнительные требования, предусмотренные постановлением Правительства №99, нарушают ч. 4 ст. 31, п. 1 ч. 2 ст. 56 Закона о контрактной системе, что содержит признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Довод жалобы в данной части является обоснованным.

В соответствии с ч. 4 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе (в редакции, действующей до 01.07.2019г.) в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом **в виде фиксированной суммы**, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом **в виде фиксированной суммы**, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Федеральным законом от 01.05.2019г. № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе внесены изменения, а именно слова «в виде фиксированной суммы, определенной» исключены.

В нарушение ч. 5, 8 ст. 34 Закона о контрактной системе заказчиком в пунктах 10.3, 10.7, 10.8 проекта государственного контракта (раздел III аукционной документации) установлена ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем), заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, без учета внесенных в закон изменений.

Следовательно, довод жалобы в данной части является обоснованным.

Согласно п. 2 постановления Правительства РФ от 02.08.2019 № 1011 «О внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017г. № 1042» изменения, утвержденные данным постановлением, **не распространяются на закупки**, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе в сфере закупок до дня вступления в силу данного постановления либо приглашения принять участие в которых направлены до дня вступления в силу данного постановления.

Комиссия УФАС по РА считает, что по данному нарушению в действиях заказчика отсутствуют признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ, так как постановление Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042, устанавливающее порядок и размеры штрафа и пени, на дату размещения извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме №0177200000919001972 (05.08.2019г.) содержало слова «в виде фиксированной суммы» (изменения в постановление № 1042, в части исключения этих слов, вступили в силу с 14.08.2019г.).

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки от 02.09.2019г. заявка государственного унитарного предприятия дорожного хозяйства Алтайского края «Юго-Восточное дорожно-строительное управление» членами конкурсной комиссии признана соответствующей требованиям конкурсной документации, открытый конкурс в электронной форме признан несостоявшимся.

В связи с тем, что заказчиком неправильно выбран способ осуществления закупки, Комиссия УФАС по РА решила выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе путем отмены данного открытого конкурса в электронной форме.

На основании вышеизложенного Комиссия УФАС по РА, руководствуясь ст. 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «УралСтрой» на действия заказчика КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» при осуществлении закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме «Строительство мостового перехода через р. Сугаш на км 177+089 автомобильной дороги «Черга - Беш-Озек - Усть-Кан - Талда-Карагай - граница Казахстана с подъездом Талда-Тюнгур (Природный парк «Белуха»)» № 0177200000919001972 обоснованной в части неустановления в конкурсной документации и в извещении дополнительных требований к участникам закупки, предусмотренных постановлением Правительства РФ № 99 от 04.02.2015г., установления в проекте контракта ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, без учета внесенных в закон изменений.
2. Признать заказчика КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» нарушившим ч. 5 ст. 24, ч. 4 ст. 31, ч. 5, 8 ст. 34, п. 1 ч. 2 ст. 56 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать заказчику КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе путем отмены открытого конкурса в электронной форме № 0177200000919001972, приведения документации в соответствие с законодательством о контрактной системе и повторного осуществления закупки (в случае необходимости).
4. Передать материалы дела должностному лицу управления для решения вопроса о возбуждении административного производства, в отношении виновного лица заказчика.