

РЕШЕНИЕ

«26» декабря 2017 года

Резолютивная часть решения оглашена «25» декабря 2017г.

Решение изготовлено в полном объеме «26» декабря 2017г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: <...>- заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;

Членов комиссии: <...>- начальника отдела контроля в сфере закупок;

<...>. -

главного специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок

при участии:

- <...>- представителя Администрации Алчедатского сельского поселения, по доверенности,

рассмотрев дело № 904/З-2017, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – Администрацией Алчедатского сельского поселения законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300004517000002 «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог местного значения в с. Алчедат», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с п.п «б» п.2 ч.3 ст.99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

18.12.2017г., 19.12.2017г., 20.12.2017г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили жалобы ООО «Недра Сибири» (вх. № 5688Э от 18.12.2017г), ООО «Перспектива» (вх. № 5693Э от 19.12.2017г), ООО «Новострой» (вх. № 5735Э от 20.12.2017г) на действия заказчика –

Администрации Алчедатского сельского поселения при проведении электронного аукциона № 0139300004517000002 «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог местного значения в с. Алчедат».

По мнению заявителя, аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системе, а именно:

- заявитель жалобы ООО «Перспектива» указывает на то, что в проекте контракта заказчиком не предусмотрена возможность предоставить информацию, подтверждающую добросовестность участника, поскольку начальная (максимальная) цена контракта составляет менее 15 миллионов рублей. Заказчиком неправомерно установлен срок действия контракта, следовательно, не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии. Пеня для подрядчика установлена в противоречие Постановлению Правительства № 1042;

- заявитель указывает на то, что ООО «Новострой» штрафы, пени установлены в противоречии с требованиями частей 5, 7, 8 ФЗ № 44-ФЗ;

- заявитель ООО «Недра Сибири» указывает на то, что штрафы, пени установлены в противоречие с требованиями Постановления Правительства № 1042. Заказчиком неправомерно установлен срок действия контракта, следовательно, не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии. В извещении заказчиком не установлено требование о наличии у участника закупки выписки из реестра членов саморегулируемой организации. В извещении и документации не установлен перечень документов, которые необходимо представить в соответствии с частью 2 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ и Постановлением Правительства РФ № 99.

В процессе рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

04.12.2017г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – Администрацией Алчедатского сельского поселения были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0139300004517000002 «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог местного значения в с. Алчедат» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта – 14 392 240 ,00 рублей.

Согласно требованиям части 2 статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Согласно требованиям части 3 статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация,

содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

В пункте 7.3 Проекта контракта заказчиком установлено следующее: «В случае, если при проведении аукциона Подрядчиком предложена цена контракта, которая на двадцать пять процентов и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, Подрядчик предоставляет обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении аукциона в соответствии с требованиями статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Поскольку начальная (максимальная) цена контракта составляет менее 15 миллионов рублей, заказчиком не предусмотрена возможность предоставления информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, заказчиком нарушены требования части 2 статьи 37 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям пункта 8 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Заказчиком в пункте 1.2 Проекта контракта установлен срок выполнения работ, а именно: «Подрядчик обязуется выполнить все работы на объекте в срок с момента заключения контракта до 20 августа 2018 года, и предъявить объект Заказчику к приемке в срок не позднее 20 августа 2018 года».

Таким образом, срок действия банковской гарантии необходимо определить с учетом установленного в пункте 1.2 Проекта контракта срока выполнения работ на

объекте.

Поскольку заказчиком установлен конкретный срок выполнения работ, следовательно, участнику закупки представляется возможным установить срок действия банковской гарантии.

На основании вышеизложенного в действиях заказчика отсутствует нарушение требований ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования 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.

Согласно требованиям части 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно требованиям части 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ 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.

В связи с началом действия (09.09.2017г.) Постановления Правительства РФ № 1042 от 30.08.2017г. Постановление Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013г. признано утратившим силу.

Постановлением Правительства РФ № 1042 от 30.08.2017г. утверждены Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных

контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Постановление Правительства РФ № 1042).

Поскольку в разделе 6 «Ответственность» проекта контракта заказчиком установлены размеры штрафа, пени за неисполнение или ненадлежащее исполнение подрядчиком заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с Постановлением Правительства № 1063, которое утратило силу, заказчиком нарушены требования частей 5, 7, 8 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ 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, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ установлено, что 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. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Предметом электронного аукциона № 0139300004517000002 является «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог местного значения в с. Алчедат» с начальной (максимальной) ценой контракта - 14 392 240 ,00 рублей.

В силу ч. 4 ст. 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации саморегулируемая организация обязана предоставить по запросу заинтересованного лица выписку из реестра членов саморегулируемой организации в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации составляет один месяц с даты ее выдачи. Форма такой выписки утверждена Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 N 58.

Таким образом, в документации о закупке должно быть установлено требование к составу и содержанию второй части аукционной заявки о представлении в ней такой выписки или копии такой выписки, в качестве подтверждения членства в саморегулируемой организации.

Поскольку в документации не установлены требования к участникам закупки о наличии во второй части заявки выписки из реестра членов саморегулируемой организации, заказчиком нарушены требования части 3 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно требованиям пункта 6 части 5 статьи 63 ФЗ № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно требованиям пункта 2 части 5 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно требованиям части 2 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ 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:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

В соответствии с пунктом 2 Приложения № 1 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 при закупке 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 к участникам закупки устанавливается дополнительное требование о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

В пункте 17 Информационной карты аукционной документации заказчиком установлены дополнительные требования к участникам, а именно: «Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в настоящем аукционе, стоимостью не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, на право заключить который проводится закупка».

В пункте 2 Приложения № 1 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 установлено, что документами, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям является 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.

Поскольку заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации не установлен перечень документов, которые должны быть представлены участниками закупки в соответствии с пунктом 2 Приложения № 1 Постановления Правительства № 99, заказчиком нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 63, пункта 2 части 5 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Недра Сибири» на действия заказчика – Администрации Алчедатского сельского поселения при проведении электронного аукциона № 0139300004517000002 «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог местного значения в с. Алчедат» частично обоснованной (в части установления штрафов, пеней в противоречии Постановления Правительства № 1042; в части отсутствия в документации требования о наличии выписки из реестра членов саморегулируемой организации; в части не установления перечня документов в соответствии с пунктом 2 Приложения № 1 Постановления Правительства № 99).

2. Признать жалобу ООО «Новострой» на действия заказчика – Администрации Алчедатского сельского поселения при проведении электронного аукциона № 0139300004517000002 «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог местного значения в с. Алчедат» обоснованной.

3. Признать жалобу ООО «Перспектива» на действия заказчика – Администрации Алчедатского сельского поселения при проведении электронного аукциона № 0139300004517000002 «Выполнение работ по капитальному ремонту автомобильных дорог местного значения в с. Алчедат» частично обоснованной (в части

установления штрафов, пеней в противоречии Постановления Правительства № 1042; в части того, что не предусмотрена возможность предоставления информации, подтверждающей добросовестность участника закупки).

4. Признать заказчика – Администрацию Алчедатского сельского поселения нарушившим требования части 2 статьи 37, частей 5, 7, 8, статьи 34, части 2 статьи 64, пункта 6 части 5 статьи 63, пункта 2 части 5 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ.

3. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела № 904/З-2017 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

<...>