

РЕШЕНИЕ

«17» декабря 2015г.

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «15» декабря 2015г.

Решение в полном объеме изготовлено «17» декабря 2015г.

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

Председателя комиссии: Стельмах С.В. - заместителя руководителя

Кемеровского УФАС России;

Членов Комиссии: Лыжина Д.А. – начальника отдела контроля в сфере закупок;

Щегловой Е.Р. – ведущего специалиста-эксперта
отдела контроля в сфере закупок;

Коломиец А.А. - специалиста-эксперта
отдела контроля в сфере закупок;

с участием:

- <...> – председателя Единой комиссии Администрации Тисульского муниципального района;

- <...> – представителя Администрации Тисульского муниципального района (по доверенности);

Рассмотрев дело № 663/З-2015, возбужденное по признакам нарушения законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона № 0139300015515000034 «Установка пластинчатых теплообменников в помещении насосного зала в здании существующей бойлерной котельной пгт. Белогорск Тисульского района Кемеровской области», в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с требованиями статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для 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 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

08.12.2015 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «Торгэкспедиция» (вх. № 8289 от 08.12.2015г.) на действия заказчика - Администрации Тисульского муниципального района при проведении электронного аукциона № 0139300015515000034 «Установка пластинчатых теплообменников в помещении насосного зала в здании существующей бойлерной котельной пгт. Белогорск Тисульского района Кемеровской области».

По мнению заявителя жалобы ООО «Торгэкспедиция», аукционная документация разработана с нарушениями Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (Далее по тексту – № 44-ФЗ), поскольку:

1. В нарушение требований Постановления Правительства Российской Федерации от 04 февраля 2015г. №99 и части 4 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ в составе аукционной документации, требований к составу второй части заявки отсутствует предъявление к участникам закупки дополнительных требований, обязательность установления которых предусмотрена Приложением № 1 к указанному Постановлению.

Заказчик разместил закупку на выполнение работ по капитальному ремонту, начальная (максимальная) цена контракта составляет 15000000.00 рублей, т.е. соответствует Требованиям Постановления №99 от 04.02.2015г. Следовательно, Заказчик обязан в документации установить требование к участником – наличие опыта исполнения и потребовать во вторых частях заявок установленные правительственным постановлением документы. В нарушение ч.4 ст.31 ФЗ-44 Заказчиком в документации данные требования не установлены.

2. По мнению заявителя жалобы, нарушение ч.ч. 4,5,7 ст.34 ФЗ-44 выразилось в том, что формулы расчета пени, предусмотренные Правилами определения размера пени, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом) установлены Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013г. №1063 в п.п. 7.1.-7.3 Контракта не установлены.

3. По мнению заявителя жалобы, в п. 10 Аукционной документации предусмотрено, что в составе второй части заявки необходимы документы, подтверждающие

соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 44-ФЗ (при наличии таких требований), или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 44-ФЗ;

В свою очередь требованиям посвящены положения п. 15 Информационной карты, где предусмотрено:

15	Требования к участникам электронного аукциона	В соответствии с п. 5 аукционной документации (инструкция для участников); Отсутствие участника закупки в РНП; соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося объектом закупки (статья 31 ч.1;1.1 №44-ФЗ).
----	--	--

Однако Заказчик в п. 4 Технического задания устанавливает:

4	При выполнении работ по строительству объектов капитального строительства, являющихся предметом аукциона, требуется наличие допусков на выполняемые работы: - 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.5. Объекты теплоснабжения.
---	---

По мнению заявителя, нарушение требований п. 1 ч. 1 ст. 31 ФЗ № 44-ФЗ выразилось в том, что не предъявлено требований в извещении, информационной карте аукционной документации о необходимости предоставления действующего допуска СРО, по п. 33. Работы по организации строительства реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании контракта юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.5. Объекты теплоснабжения,

По мнению заявителя, нарушены положения ч.2 ст. 64 ФЗ № 44-ФЗ, т.к. не предусмотрено в составе второй части заявки предоставления допусков на выполняемые работы:

- 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.5. Объекты теплоснабжения.

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

24.11.2015 г. заказчиком – Администрацией Администрации Тисульского

муниципального района было размещено извещение № 0139300015515000034 «Установка пластинчатых теплообменников в помещении насосного зала в здании существующей бойлерной котельной пгт. Белогорск Тисульского района Кемеровской области» и аукционная документация.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы ООО «Торгэкспедиция».

Согласно требованиям частей 2 и 3 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.

[Перечень](#) документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в [части 2](#) настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что работы, являющиеся предметом данной закупки, являются работами по капитальному ремонту, которые по коду ОКДП должны входить в группировку 45 "Работы строительные" ОКПД.

Пунктом 2 Приложения № 1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. N 99 «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 Перечень) при начальной максимальной цене контракта превышает 10 000 000 руб. предоставления дополнительных требований к наличию опыта работы строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе.

Из буквального толкования положений пункта [2](#) Перечня следует, что Заказчик обязан предъявить дополнительные требования к участникам закупки к наличию опыта работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем аукционе.

Принимая во внимание размер начальной максимальной цены контракта, а также

финансовые риски, которые может понести Заказчик при ненадлежащем исполнении участником закупки контракта, дополнительные требования, предъявляемые к участникам закупки отдельных товаров, работ, услуг, установленные в соответствии с [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. N 99 «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 при наличии документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям», являются дополнительной гарантией исполнимости заключаемых контрактов, могут быть подтверждены исключительно копиями документов о ранее исполненном (исполненных) контрактом (контрактами), договором (договорах) и актом (актами) выполненных работ; копией акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию или копией акта о приемке выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, аукционе.

Следовательно, Заказчику предоставляются дополнительные гарантии надлежащего и своевременного исполнения контракта. Согласно требованиям части 4 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **обязаны устанавливать такие дополнительные требования**. По смыслу указанных нормативно-правовых документов, в соответствующих положениях аукционной документации должны быть установлены не только отсылочные положения к указанному постановлению Правительства РФ, но и указываться перечень подтверждающих соответствующий опыт работы документов.

Формулировки пункта 5 документации о том, что к участникам закупки устанавливаются требования соответствия ч. 2 ст. 31 ФЗ № 44-ФЗ, на которую ссылался представитель заказчика в заседании, не позволяют Комиссии Кемеровского УФАС России прийти к выводу об определении для участников закупки о предоставлении в составе Второй части заявки копий документов о ранее исполненном (исполненных) контрактом (контрактами), договоре (договорах) и акте (актами) выполненных работ; копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию и т.п. документов.

Заказчик разместил аукцион в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту, начальная (максимальная) цена контракта составляет 15000000.00 рублей, что указывает на соответствие критериям, установленным в соответствии с требованиями Постановления № 99 от 04.02.2015г. В нарушение требований части 4 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ Заказчиком в документации не

установлены данные требования, в нарушение требований пункта 2 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ документацией не предъявлено требование об обязательности предоставления в составе второй части заявки копии (копий) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ; копии акта приема объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копии акта о приемке выполненных работ.

Частью 4 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ устанавливается, что в **случае установления Правительством Российской Федерации** в соответствии с частью 2 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчика при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04 февраля 2015г. № 99 установлено, что к участникам закупки предъявляются дополнительные требования согласно Приложению № 1 к данному Постановлению.

Поскольку необходимость предъявления дополнительных требований предусмотрена указанными выше правовыми актами, Комиссией Кемеровского УФАС России устанавливаются нарушения требований части 4 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ.

Заказчиком в Извещении не установлено требование к участникам **о наличии опыта работы** для исполнения контракта (в соответствии с пунктом 1 части 2 Статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ), что также подтверждает наличие нарушения части 4 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ.

Пунктами 7.1.-7.2, 7.4 Контракта устанавливается, что за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему контракту стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством.

В случае просрочки Заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного настоящим контрактом, начиная со дня, следующего после истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой пени устанавливается в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации действующей на день уплаты пеней от неуплаченной в срок суммы.

В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, Заказчик направляет Подрядчику требование об уплате неустоек (штрафов,

пеней). Пени начисляются за каждый день просрочки Подрядчиком обязательств, настоящим контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательств. Размер такой пени устанавливается в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации действующей на день уплаты пени от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорционально объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных Подрядчиком.

Частью 5 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ предусматривается, что заказчик обязан установить размер пени в случае просрочки исполнения подрядчиком обязательств по контракту. Размер и порядок ее начисления установлен Порядком, утвержденным постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013 г. «Об утверждении правил определения штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Частью 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ предусматривается, что 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).

Комиссией Кемеровского УФАС России устанавливается нарушение требований частей 4, 5, 7 статьи 34 ФЗ № 44-ФЗ, поскольку заказчиком не установлен размер пени и не установлены в контракте формулы расчета пени в размере, установленном Порядком, утвержденным постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013 г. «Об утверждении правил определения штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Пунктом 10 Аукционной документации предусмотрено, что в составе второй части заявки необходимы документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 44-ФЗ (при наличии таких требований), или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 44-ФЗ;

Пунктом 15 Информационной карты аукционной документации предусматривается:

Требования к	В соответствии с п. 5 аукционной документации (инструкция для участников); Отсутствие участника
---------------------	---

15	участникам электронного аукциона	закупки в РНП; соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, являющегося объектом закупки (статья 31 ч.1;1.1 №44-ФЗ).
----	---	--

В соответствии с пункта 1 части 1 статьи 31 ФЗ № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Указанные пункты Документации об аукционе не устанавливают требование к участнику закупки о необходимости предоставления в составе второй части заявки копии документа:

допусков на выполняемые работы:

- 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.5. Объекты теплоснабжения.

Предметом данной закупки является работы по капитальному ремонту в отношении объекта теплоснабжения.

Согласно требованиям пункта 2 части 1 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ в аукционной документации должно быть определено состав предоставляемых в составе второй части заявки документов. Заказчик в п. 4 Технического задания устанавливает:

4	<p>При выполнении работ по строительству объектов капитального строительства, являющихся предметом аукциона, требуется наличие допусков на выполняемые работы:</p> <p>- 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):</p> <p>33.5. Объекты теплоснабжения.</p>
---	--

Требований о предоставлении в составе вторых частей заявок указанных документов в документации и в извещении о проведении аукциона в электронной форме не предъявляется.

Комиссией Кемеровского УФАС России устанавливаются нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 31, части 2 статьи 64 ФЗ № 44-ФЗ, в связи с тем, что документацией и извещением о проведении аукциона в электронной форме не предусматривается в составе второй части заявки предоставления допусков на выполняемые работы по пункту 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или

заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.5. Объекты теплоснабжения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Торгэкспедиция» на действия заказчика – Администрации Тисульского муниципального района при проведении электронного аукциона № 0139300015515000034 «Установка пластинчатых теплообменников в помещении насосного зала в здании существующей бойлерной котельной пгт. Белогорск Тисульского района Кемеровской области» **обоснованной.**

2. Признать заказчика – Администрацию Тисульского муниципального района нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 31, части 4 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, частей 4, 5, 7 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать предписание об устранении нарушений требований законодательства Российской Федерации в сфере закупок.

4. Передать материалы дела № 663/3-2015 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

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

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии

Д.А. Лыжин

Е.Р. Щеглова

A.A.