
ГКУ «Управление автомобильных дорог
Республики Мордовия»
Коммунистическая ул., 33/3, Саранск г.,
430005

РЕШЕНИЕ

по делу № 400

29.06.2016 г.

г. Саранск

14:30

пр. Ленина, 14

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России) по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

----- – руководитель Мордовского УФАС России,

члены Комиссии:

----- – начальник отдела контроля закупок Мордовского УФАС России;

----- – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Мордовского УФАС России;

----- - специалист - эксперт отдела контроля закупок Мордовского УФАС России,

в присутствии:

----- – представителя ГКУ «Упрдор Республики Мордовия» (доверенность от 24.05.2016 № 16);

----- . - представителя ГКУ «Упрдор Республики Мордовия» (доверенность от 24.05.2016 № 19);

----- – представителя ГКУ «Упрдор Республики Мордовия» (доверенность от 24.05.2016 № 18);

----- - представителя ГКУ «Упрдор Республики Мордовия» (доверенность от 29.06.2016 № 26),

-----, – представителя заинтересованного лица ООО «Мордовдорстрой» (доверенность от 23.06.2016 № 25-16),

----- - представителя заинтересованного лица ООО «Мордовдорстрой» (доверенность от 23.06.2016 № 25-16),

представители ООО ----- на заседание Комиссии Мордовского УФАС России не явились, о дате и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом,

рассмотрев 29 июня 2016 года жалобу ООО ----- (далее – Заявитель) на действия Государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Республики Мордовия» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Обход г. Саранска от автодороги 1Р 178 Саранск-Сурское - Ульяновск до автодороги 1 Р 158 Нижний Новгород - Саратов (через Арзамас, Саранск, Исса, Пензу) в Республике Мордовия» (I пусковой комплекс) (3 очередь строительства) (номер извещения 0309200000216000037) (далее – Конкурс), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), [пунктом 3.31](#) Административного регламента 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, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России 22.06.2016 г. вх. № 3193 поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика.

Уведомлением Мордовского УФАС России от 22.06.2016 № 881 рассмотрение

жалобы назначено на 29.06.2016 года в 14 часов 30 минут.

В своей жалобе Заявитель указывает на то, что в документации Заказчика содержатся нарушения требований законодательства о контрактной системе, а именно:

- 1) установление Заказчиком в проекте контракта, прилагаемом к извещению о закупке порядка оплаты без указания конкретного размера аванса, а также установление не предусмотренных Законом о контрактной системе требований к целям расходования аванса;
- 2) в конкурсной документации отсутствует информация о датах начала и окончания срока предоставления участникам разъяснений положений документации о закупке;
- 3) Заказчиком не выполнены условия, установленные Правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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;
- 4) в конкурсной документации в нарушение требований п. 5 ст. 51 Закона о контрактной системе установлено требование об обязательном наличии в предоставляемом участниками закупок документов, подтверждающих обеспечение заявки на участие в конкурсе отметки банка.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы и в результате осуществления в соответствии с пунктом 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия Мордовского УФАС России установила следующее.

Заказчиком 20.05.2016 на официальном сайте Единой информационной системы по адресу: <http://zakupki.gov.ru> размещены извещение и документация о проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Обход г.Саранска от автодороги 1Р 178 Саранск-Сурское - Ульяновск до автодороги 1 Р 158 Нижний Новгород - Саратов (через Арзамас, Саранск, Исса, Пензу) в Республике Мордовия» (1 пусковой комплекс) (3 очередь строительства) (номер извещения 0309200000216000037).

Заказчиком 06.06.2016 года внесены изменения в извещение о проведении Конкурса.

Начальная (максимальная) цена контракта: 539 190 067,00рублей.

Дата окончания срока подачи заявок: 22.06.2016 10:00.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками (или) открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам (по местному времени): 22.06.2016 10:00.

Дата рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе: 24.06.2016 г.

1. В соответствии с [частью 13 статьи 34](#) Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

В пунктах 4.4, 4.5 проекта контракта Конкурсной документации установлено:

"Заказчик на основании письменного обращения Подрядчика производит авансирование Подрядчика в размере 10% (десяти процентов) от лимитов бюджетных обязательств, доведенных Заказчику главным распорядителем бюджетных средств на соответствующий финансовый год. Подрядчик обязан использовать аванс для оплаты договоров на приобретение и поставку железобетонных балок пролетных строений, необходимых для выполнения работ по Контракту. Сумма выданного аванса учитывается Заказчиком и Подрядчиком при промежуточных расчетах за выполненные и принятые объемы работ путем вычетов пропорциональных сумм из сумм очередных платежей, причитающихся Подрядчику в пределах лимитов на соответствующий финансовый год. Подрядчик в 10 (десятидневный) срок, с даты получения железобетонных балок от поставщика обязан представить в адрес Заказчика следующие документы, подтверждающие целевое использование полученного авансового платежа: копию договора на приобретение и доставку железобетонных балок пролетных строений, платежное поручение на оплату по договору поставки, накладную ТОРГ-12, счет – фактуру. Аванс перечисляется Подрядчику в течение 20 календарных дней, с даты поступления в адрес Заказчика письменного обращения Подрядчика.

«Заказчик производит оплату за выполненные работы по настоящему Контракту следующим образом:

- 27 000,0 тыс. руб. (в т. ч. аванс) - до 31 декабря 2016 года;
- оставшуюся сумму - до 31 декабря 2018 года.

На заседании комиссии, представители Заказчика пояснили, что аванс выплачивается в размере 10% от лимитов бюджетных обязательств, доведенных Заказчику главным распорядителем бюджетных средств на соответствующий финансовый год, размер которых определен в п. 4.5 проекта контракта.

Комиссия приходит к выводу, что выше указанное положение проекта контракта не противоречит требованиям [Закона](#) о контрактной системе.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. [Пунктом 8 части 1 статьи 50](#) Закона о контрактной системе установлено, что Конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать порядок предоставления участникам открытого конкурса разъяснений положений конкурсной документации, даты начала и окончания срока такого предоставления.

Согласно разделу 8.2 конкурсной документации любой участник открытого конкурса вправе направить Заказчику (адрес: 430005, Республика Мордовия, г.

Саранск, ул. Коммунистическая, 33/3) в письменной форме запрос о даче разъяснении положений конкурсной документации.

8.2.2. Запрос (все документы, имеющие к нему отношение) должен быть составлен на русском языке.

8.2.3. В течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса заказчик направляет в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к заказчику не позднее, чем за пять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе.

8.2.4. В течение одного рабочего дня с даты направления разъяснений положений конкурсной документации такие разъяснения размещаются заказчиком в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания лица, от которого поступил запрос. Разъяснения положений конкурсной документации не должны изменять ее суть.

Вместе с тем, Заявитель в своей жалобе ссылается на нарушение положений требований п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, что соответствует процедуре аукциона, тогда как в данной закупке Заказчиком проведена процедура открытого Конкурса, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Однако, при изучении конкурсной документации Комиссией установлено, что Конкурсная документация не содержит сроков начала и окончания представления разъяснений положений Конкурсной документации.

Действия Заказчика, не установившего в Конкурсной документации надлежащий срок начала и окончания предоставления разъяснений положений Конкурсной документации, нарушают [пункт 8 части 1 статьи 50](#) Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В соответствии с ч. 5 ст. 34 Закона о контрактной системе 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). 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.

В соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Согласно ч. 8 ст. 34 Закона о контрактной системе 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 постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063 об утверждении [Правил](#) определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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 - Правила). В соответствии с пунктами 4, 5 Правил, штрафы устанавливаются:

«4. За ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

5. За ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

При этом, в проекте контракта на выполнение работ по строительству объекта:

«Обход г.Саранска от автодороги 1Р 178 Саранск-Сурское - Ульяновск до автодороги 1 Р 158 Нижний Новгород - Саратов (через Арзамас, Саранск, Исса, Пензу) в Республике Мордовия» (1 пусковой комплекс) (3 очередь строительства) при начальной (максимальной) цене контракта 539 190 067 рублей штрафные санкции за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по контракту установлены в размере 0,5 процентов цены контракта, штрафные санкции за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту установлены в размере 0,5 процентов цены контракта.

Таким образом, Заказчиком в проекте государственного контракта размер штрафа 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, а также за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом и порядок его определения, не установлен надлежащим образом, поскольку не учтено требование Правил относительно начальной максимальной цены контракта не превышающей 100 млн. рублей, что нарушает [частей 5, 8 статьи 34](#) Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Согласно п. 4 ч. 1 ст. 50 Закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать предусмотренные ст. 51 Закона о контрактной системе требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников открытого конкурса или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе.

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе, заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать всю указанную заказчиком конкурсной документации информацию, в том числе документы, подтверждающие внесение обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе, или копия этого платежного поручения либо банковская гарантия, соответствующая требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона).

Согласно ч. 5 ст. 51 Закона о контрактной системе требовать от участника открытого конкурса иные документы и информацию, за исключением предусмотренных частью 2 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

Заказчиком в пункте 11.2 конкурсной документации участники открытого конкурса в составе заявки на участие в конкурсе предоставляют документы, подтверждающие обеспечение заявки на участие в конкурсе, (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом конкурсе с отметкой банка, или

заверенная банком копия этого платежного поручения либо банковская гарантия).

Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что требование о предоставлении платежного поручения с отметкой банка утратило силу в связи со вступлением в силу Федерального закона от 29.12.2015 г. № 390-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, действия Заказчика, установившего в конкурсной документации требование к составу заявки на участие в открытом конкурсе, не предусмотренное Законом о контрактной системе, нарушают п. 5 ч. 2 ст. 51, ч. 5 ст. 51 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Между тем, в ходе проведения внеплановой проверки Конкурса, Комиссией Мордовского УФАС России установлено.

Согласно части 2 статьи 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. Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) (далее – Перечень) утверждены Распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 № 471-р.

13.05.2016 вступило в силу распоряжение Правительства Российской Федерации № 890-р, в соответствии с которым примечание № 4 в Перечень включены работы строительные (код 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13)) по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008) (далее - ОКПД2), 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.

На заседании Комиссии Мордовского УФАС России представители Заказчика пояснили, что предметом закупки является строительство искусственного дорожного сооружения моста - эстакады.

Согласно Федеральному закону от 8 ноября 2007 г. № 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", искусственные дорожные сооружения - 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).

Согласно извещению о проведении Конкурса необходимо выполнить работы по строительству искусственных дорожных сооружений, установив код ОКПД2:

42.11.20.000.

В соответствии с вышеуказанным Перечнем, искусственные дорожные сооружения, включенные в код ОКДП2: 42, являются исключением из Перечня товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме.

В соответствии с ч. 2.1 ст. 56 Закона о контрактной системе заказчик вправе осуществлять закупки товаров, работ, услуг, указанных в [части 2](#) настоящей статьи, с учетом требований настоящего Федерального закона путем проведения электронного аукциона, закрытого аукциона, запроса котировок, запроса предложений, а также у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Случаи отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также дополнительные требования к участникам закупки путем проведения конкурсов с ограниченным участием, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2005 № 99 (далее - Постановление).

В соответствии с пунктом 5 Приложения 2 к Постановлению в случае выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, в случае если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок для обеспечения государственных нужд превышает 150 млн. рублей, для обеспечения муниципальных нужд - превышает 50 млн. рублей, у Заказчика имеются правовые основания для определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения конкурса с ограниченным участием.

В соответствии с частью 2 статьи 48 Закона о контрактной системе заказчик во всех случаях осуществляет закупку путем проведения открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных статьями 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного в рассматриваемом случае закупка работ по строительству объекта: «Обход г. Саранска от автодороги 1Р 178 Саранск-Сурское - Ульяновск до автодороги 1Р 158 Нижний Новгород - Саратов (через Арзамас, Саранск, Исса, Пензу) в Республике Мордовия» (1 пусковой комплекс) (3 очередь строительства) не может осуществляться путем проведения открытого конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном выборе способа определения поставщика (подрядчика исполнителя) путем проведения открытого конкурса, нарушают часть 5 статьи 24 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 15, п. 2 ч. 22 ст. 99 Закона о

контрактной системе, приказом Мордовского УФАС России от 21.03.2016 № 23-од «О создании комиссии по контролю в сфере закупок» Комиссия Мордовского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ----- на действия Заказчика – ГКУ «Управление автомобильных дорог Республики Мордовия» при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству объекта: «Обход г.Саранска от автодороги 1Р 178 Саранск-Сурское - Ульяновск до автодороги 1 Р 158 Нижний Новгород - Саратов (через Арзамас, Саранск, Исса, Пензу) в Республике Мордовия» (1 пусковой комплекс) (3 очередь строительства) (номер извещения 0309200000216000037) обоснованной в части доводов указанных в мотивировочной части настоящего решения.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения положений ч. 5 ст. 24, ч.ч. 5, 8 ст. 34, п. 8 ч. 1 ст. 50, п. 5 ч.ч. 2, 5 ст. 51 Закона о контрактной системе.

3. Выдать обязательное предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: -----
