

Государственному заказчику –

ГОКУ «Новгородавтодор»

ул. Славная, д. 55, Великий Новгород, 173000

Уполномоченному органу –

Администрации Губернатора

Новгородской области

пл. Победы - Софийская, д. 1, Великий Новгород,
173005

Оператору

электронной площадки –

АО «Электронные торговые системы» (НЭП)

e-mail: auditors@etpz.ru

Участнику

закупки (подателю жалобы) –

Обществу с ограниченной ответственностью
«СмартМост»

Щелковское шоссе, д. 77, строен. 1, ком. 140, г.
Москва, 107207

РЕШЕНИЕ № 053/06/31-381/2022

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Комиссия) в составе:

..... – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

..... – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

.... – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

государственного заказчика - Государственного областного казенного учреждения «Управления автомобильных дорог Новгородской области «Новгородавтодор» (173000, Великий Новгород, ул. Славная, д. 55) – (доверенность № 49 от 25.05.2022), (доверенность № 48 от 25.05.2022), (доверенность № 68 от 18.07.2022);

подателя жалобы – Общества с ограниченной ответственностью «СмартМост» (107207, г. Москва, Щелковское Шоссе, д. 77, строен. 1, ком. 140) – генерального директора

в отсутствие представителя уполномоченного органа – Администрации Губернатора Новгородской области (173005, Великий Новгород, пл. Победы-Софийская, д. 1) который надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, своих представителей на рассмотрение не направил, каких-либо ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «СмартМост» (107207, г. Москва, Щелковское Шоссе, д. 77, строен. 1, ком. 140; далее – ООО «СмартМост») на действия государственного заказчика – Государственного областного казенного учреждения «Управления автомобильных дорог Новгородской области «Новгородавтодор» (173000, Великий Новгород, ул. Славная, д. 55; далее – ГОКУ «Новгородавтодор») при осуществлении им совместно с уполномоченным органом – Администрацией Губернатора Новгородской области (173005, Великий Новгород, пл. Победы-Софийская, д. 1; далее – Администрация) закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по ремонту мостов на автомобильных дорогах общего пользования регионального и межмуниципального значения в Любытинском, Маловишерском муниципальных районах Новгородской области, извещение № 0150200003922000576 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 30.06.2022,

УСТАНОВИЛА:

13.07.2022 в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника закупки – ООО «СмартМост» на действия государственного заказчика – ГОКУ «Новгородавтодор» при осуществлении им совместно с уполномоченным органом – Администрацией закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по ремонту мостов на автомобильных дорогах общего пользования регионального и межмуниципального значения в

Любытинском, Маловишерском муниципальных районах Новгородской области, извещение № 0150200003922000576 о проведении которого было размещено на официальном сайте 30.06.2022 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом 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), с соблюдением требований, предусмотренных статьей 105 Закона о контрактной системе.

Суть доводов Жалобы ООО «СмартМост» сводится к следующему.

1. По мнению подателя Жалобы, государственный заказчик неправомерно в извещении об электронном конкурсе установил требования о необходимости соответствия участников закупки требованиям, установленным в соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) к лицам, осуществляющим выполнение Работ, а именно:

- участник аукциона должен быть членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Частью 2 статьи 52 ГрК РФ определен перечень работ – строительство, реконструкция, капитального ремонта, при которых требуется членство в саморегулируемой организации (далее – СРО). Поскольку объектом вышеуказанной закупки является проведение ремонта, который не указан в положениях ГрК РФ, у государственного заказчика отсутствовало основание для установления требования по наличию допуска СРО. В пункте 3.3 проекта государственного контракта государственным заказчиком неправомерно указано, следующее:

- в случае, если Подрядчик применяет упрощенную систему налогообложения, то корректирующий коэффициент рассчитывается как отношение цены контракта, предложенной Подрядчиком на электронном конкурсе, к начальной (максимальной) цене контракта, сформированной Заказчиком, без учета НДС.

Пункт 3.2 противоречит пункту 3.3 проекта государственного контракта, в части указания на то, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения Контракта, за исключением случаев, предусмотренных статье 95 Закона о контрактной системе.

Вышеуказанный пункт государственного контракта приводит к ущемлению прав участников закупки, данный факт подтверждается письмом Федеральной антимонопольной службы от 18.06.2019 № ИА/50880/19 «О разъяснении положений Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в части заключения государственного контракта с победителем закупки, применяющим упрощенную систему налогообложения».

Учитывая вышеизложенное, податель Жалобы просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Государственный заказчик – ГОКУ «Новгородавтодор» считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в письменных возражениях на нее (вх. № 3963 от 20.07.2022 Новгородского УФАС России).

1. Согласно пункту 10 статьи 10.1 ГрК РФ к объектам капитального строительства

относятся линейные объекты, в том, числе автомобильные дороги.

Пункт 1 статьи 3 Федерального закона от 08.11.2007 года № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» содержит определение «автомобильная дорога» в состав которой входят искусственные дорожные сооружения, следовательно, объектом рассматриваемой закупки является выполнение работ по ремонту искусственных дорожных сооружений.

Частью 2 статьи 52 ГрК РФ определен перечень работ, при которых требуется членство в СРО.

В техническом задании перечислены работы, которые относятся к работам капитального характера и оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства согласно Перечня видов работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденного приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624, а именно:

- механизированная разработка грунта (в зоне сопряжения с подходами);
- уплотнение грунта катками, грунтоуплотняющими машинами или тяжелыми трамбовками (в зоне сопряжения с подходами) и так далее.

Согласно приказу Минтранса России от 16.11.2012 года № 402 «Об утверждении Классификации работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных работ» (далее – Классификация) к капитальному ремонту относятся работы по замене элементов мостового полотна, ограждений, перил и тротуаров.

Следовательно, для выполнения указанных работ и, соответственно участия в рассматриваемом аукционе, участники закупки должны быть членами СРО.

2. Корректирующий коэффициент государственному заказчику необходим для включения его в акты выполненных работ, с помощью него регулируются отношения (разница) начальной (максимальной) цены контракта и ценой контракта.

Следовательно, пункты 3.2 и 3.3 проекта государственного контракта не противоречат друг другу, так как государственный контракт заключается по цене, предложенной победителем закупки.

Присутствовавшие на рассмотрении Жалобы представители государственного заказчика поддержали вышеприведенные письменные возражения в полном объеме, устно добавили, что от участников закупки не поступало запросов о разъяснении положений извещения о проведении закупки.

Администрация возражений на Жалобу не представила.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В июне-июле 2022 года государственным заказчиком – ГОКУ «Новгородавтодор» совместно с уполномоченным органом – Администрацией осуществлена закупка путем проведения открытого конкурса в электронной форме право заключения государственного контракта на выполнение работ по ремонту мостов на автомобильных дорогах общего пользования регионального и межмуниципального значения в Любытинском, Маловишерском муниципальных районах Новгородской области,

извещение № 0150200003922000576 о проведении которого было размещено на официальном сайте 30.06.2022, начальная (максимальная) цена контракта - 206 068 691,39 рублей.

Извещение об открытом конкурсе в электронной форме утверждено начальником управления Администрации Губернатора Новгородской области по организации государственных закупок ..., начальником ГОКУ «Новгородавтодор» (далее - Извещение).

1. Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единое требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Согласно части 2 статьи 52 ГрК РФ 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.

В соответствии с частью 2.1 статьи 52 ГрК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает десяти миллионов рублей.

Как было установлено Комиссией, в рамках рассматриваемой закупки будут осуществляться ремонтные работы в отношении мостов на автомобильных дорогах общего пользования регионального и межмуниципального значения в Любытинском, Маловишерском муниципальных районах Новгородской области, включающие в себя работы капитального характера и начальная (максимальная) цена контракта составляет 206 068 691,39 рублей, в связи с чем, выполнение указанных работ требует от их исполнителя наличия специальной правоспособности в виде членства в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Согласно пункту 7.1.1 Извещения участники рассматриваемой закупки должны быть членами СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в пункте 8.1 Извещения указано, что участники закупки должны подтвердить участие в СРО копией соответствующей выписки, аналогичные требования содержаться в Приложение № 3 к извещению «Требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке, и инструкция по ее заполнению».

Из пунктов 3.2, 3.3 Извещения следует, что описание объекта закупки и объем работ содержится в Приложении №1 к Извещению (далее - Приложение N 1).

Приложение № 1 включает в себя «Ведомость объемов работ по ремонту мостов на автомобильных дорогах общего пользования регионального и межмуниципального значения в Любытинском, Маловишерском муниципальных районах Новгородской области» (далее – Ведомость), которая содержит в себе следующие виды работ капитального характера:

- демонтаж металлического барьерного ограждения на подходах (дорожного) (позиция 2.3 Ведомости);
- устройство дорожной одежды на сопряжениях и подходах к мосту (позиция 7.61 Ведомости);
- устройство щебеночного основания на сопряжениях (позиция 7.62 Ведомости);
- установка оцинкованного дорожного барьерного ограждения на подходах к мосту (позиция 7.79 Ведомости);
- установка оцинкованного мостового барьерного ограждения безопасности на мосту (позиция 4.54 Ведомости);
- установка оцинкованного мостового барьерного ограждения безопасности на участках сопряжений (позиция 4.56 Ведомости).

Указанные виды работ согласно абзацу «а» подпункта 2 пункта 4 раздела 2 и абзаца «а» подпункта 4 пункта 3 раздела 2 Классификации относятся к работам по капитальному ремонту автомобильных дорог.

Необходимость установления требования к участникам рассматриваемой закупки в виде специальной необходимости - членства в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, так же подтверждается Решением ФАС России от 16.11.2020 по делу № 20/44/99/264 и Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 29.03.2022 № А40-33507/21.

Следовательно, государственным заказчиком правомерно установлено требование к участникам закупки о наличии специальной правоспособности в виде членства в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства и данный довод Жалобы не обоснован.

2. Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка,

окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, указываются цены единиц товара, работы, услуги и максимальное значение цены контракта, а также в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке). При заключении и исполнении контракта изменение его существенных условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. В случае, если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения, цена каждого этапа устанавливается в размере, сниженном пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать проект контракта.

Проект государственного контракта является Приложением № 5 к Извещению (далее – Проект контракта).

В пункте 3.3 Проекта контракта государственным заказчиком указано следующее:

- в приложениях № 3,7 к Контракту указывается корректирующий коэффициент по итогам проведения электронного конкурса, рассчитанный в следующем порядке:

- в случае, если Подрядчик является плательщиком НДС, то корректирующий коэффициент рассчитывается как отношение цены контракта, предложенной Подрядчиком на электронном конкурсе, к начальной (максимальной) цене контракта, сформированной Заказчиком, с учетом НДС;

- в случае, если Подрядчик применяет упрощенную систему налогообложения, то корректирующий коэффициент рассчитывается как отношение цены контракта, предложенной Подрядчиком на электронном конкурсе, к начальной (максимальной) цене контракта, сформированной Заказчиком, без учета НДС.

Правомерность указания в Проекте контракта вышеуказанных положений, подтверждается письмом Минфина Российской Федерации от 22.05.2020 №24-03-07/42712, в котором содержится следующее разъяснение:

- в случае если контрактом предусмотрена поставка нескольких позиций товара, нескольких этапов исполнения контракта, то итоговая стоимость каждой позиции, каждого из этапов может пересчитываться заказчиком пропорционально коэффициенту снижения от цены позиции товара или этапа, рассчитанной при определении НМЦК, при условии, что такая цена позиции товара или этапа была указана в документации о закупке.

Как ранее указал государственный заказчик, корректирующий коэффициент ему

необходим для включения его в акты выполненных работ, с помощью него регулируются отношения (разница) начальной (максимальной) цены контракта и ценой контракта.

Податель Жалобы в качестве обоснования своего довода ссылается на письмо ФАС России от 18.06.2019 № ИА/50880/19 «О разъяснении положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», однако указанное письмо признано недействующим со дня принятия решением Верховного суда Российской Федерации от 09.12.2019 № АКПИ19-798.

Следовательно, положения пункта 3.3 указанные в Проекте контракта не противоречат действующему законодательству о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, доводы Жалобы не нашли своего подтверждения, и Жалоба является необоснованной.

Следует отметить, что на участие в закупке не было подано заявок, запросов о разъяснении положений ТЗ заказчику не поступало.

Одновременно с рассмотрением Жалобы на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссией проводится внеплановая проверка осуществления рассматриваемой закупки.

При проведении внеплановой проверки установлено следующее.

1. В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Описание объекта закупки содержится в Приложении к Извещению № 1 Техническом задании (далее – ТЗ).

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено требование об использовании при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

Приложение № 1.4 к ТЗ содержит перечень нормативно-технических документов, которыми необходимо руководствоваться при выполнении дорожных работ, аналогичный перечень содержится в Приложении № 5 к Проекту контракта.

Однако, данный перечень содержит документ, утративший силу на момент объявления рассматриваемой закупки:

- ГОСТ 9.307-89 (ИСО 1461-89) «Единая система защиты от коррозии и старения (ЕСЗКС). Покрытия цинковые горячие. Общие требования и методы контроля. Постановление Госстандарта СССР от 30.05.1989 № 1379 – утратил силу с 01.06.2022 в связи с введением в действие ГОСТа 9.307-2021.

Учитывая вышеизложенное, в действиях государственного заказчика – ГОКУ «Новгородавтодор» содержатся нарушения пункта 2 части 1 статьи 33, пункта 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе, выразившееся в ненадлежащем определении нормативного документа, в соответствии с которым должны выполняться работы.

2. В соответствии с частью 2 статьи 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:

- 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.

Дополнительные требования к участникам закупки установлены Правительством Российской Федерации в Постановлении от 29.12.2021 № 2571 «О требованиях к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление №2571).

Согласно пункту 1 Постановления № 2571 к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг предъявляются дополнительные требования согласно приложению. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается информацией и документами, предусмотренными приложением к настоящему постановлению.

В силу пункта 17 Постановления № 2571 к работам по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильной дороги устанавливаются следующие дополнительные требования:

наличие у участника закупки следующего опыта выполнения работ:

- 1) опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего выполнение работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги;
- 2) опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги;
- 3) опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту автомобильной дороги.

Цена выполненных работ по договорам, предусмотренным пунктами 1 и 2 настоящей графы настоящей позиции, цена выполненных работ, предусмотренных пунктом 3

настоящей графы настоящей позиции, должна составлять:

не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), если начальная (максимальная) цена контракта не превышает 100 млн. рублей;

не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), если начальная (максимальная) цена контракта составляет или превышает 100 млн. рублей, но не превышает 500 млн. рублей;

не менее 30 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя), если начальная (максимальная) цена контракта составляет или превышает 500 млн. рублей.

В случае наличия вышеописанного опыта, участники закупки должны предоставить следующие документы, подтверждающие свое соответствие дополнительным требованиям:

- 1) исполненный договор;
- 2) акт приемки объекта капитального строительства, а также акт (акты) выполненных работ, подтверждающий (подтверждающие) цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ;
- 3) исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.

В случае наличия опыта, предусмотренного пунктом 2:

- 1) исполненный договор;
- 2) акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ.

В случае наличия опыта, предусмотренного пунктом 3:

- 1) раздел 11 "Смета на строительство объектов капитального строительства" проектной документации;
- 2) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.

В соответствии с частью 4 статьи 31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчика при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Согласно части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Таким образом, вышеприведенный пункт Постановления № 2571 предусматривает дополнительные требования к участникам закупки если объектом такой закупки является

выполнение капитального ремонта автомобильной дороги.

Однако пункт 7.3 Извещения содержит дополнительное требование к участникам закупки по пункту 18 Постановления № 2571.

Наличие у участника закупки следующего опыта выполнения работ:

1. опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по **ремонту, содержанию автомобильной дороги**;

2. опыт исполнения договора, предусматривающего выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги;

3. опыт исполнения договора строительного подряда, предусматривающего

выполнение работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги;

4. опыт выполнения участником закупки, являющимся застройщиком, работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги.

Цена выполненных работ по договорам, предусмотренным пунктами 1, 2 или 3 настоящей графы настоящей позиции, цена выполненных работ, предусмотренных пунктом 4 настоящей графы настоящей позиции, должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В случае наличия вышеописанного опыта, участники закупки должны предоставить следующие документы, подтверждающие свое соответствие дополнительным требованиям:

в случае наличия опыта, предусмотренного пунктами 1 или 2:

1) исполненный договор;

2) акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ.

В случае наличия опыта, предусмотренного пунктом 3 графы "Дополнительные требования к участникам закупки" настоящей позиции:

1) исполненный договор;

2) акт приемки объекта капитального строительства, а также акт выполненных работ, подтверждающий цену выполненных работ, если акт приемки объекта капитального строительства не содержит цену выполненных работ;

3) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых такое разрешение не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) или решение о технической готовности линейного объекта инфраструктуры к временной эксплуатации.

В случае наличия опыта, предусмотренного пунктом 4 графы:

1) раздел 11 "Смета на строительство объектов капитального строительства" проектной документации;

2) разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию

Решая вопрос о правомерности определения государственным заказчиком дополнительных требований к участникам закупки в соответствии с позицией 18 вместо позиции 17 Постановления № 2571, Комиссия исходила из нижеследующего.

В соответствии с пунктом 5 части 1 и пунктом 1 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее наименование объекта закупки и описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона.

Как указывалось, ранее Приложение № 1 включает в себя Ведомость, которая содержит в себе виды работ капитального характера (позиции 2.3, 7.62, 7.79, 4.54, 4.56 Ведомости).

Также государственным заказчиком установлено требование о членстве участников закупки в СРО в сфере строительства.

В связи с вышеизложенным, несмотря на отсутствие в наименовании объекта закупки указания на то, что в рамках рассматриваемой закупки будет осуществляться капитальный ремонт автомобильной дороги, техническое задание содержит виды работ, которые в силу действующего законодательства относятся исключительно к капитальным работам, в связи с чем участники закупки должны подтвердить наличие опыта выполненных работ именно по капитальному ремонту, реконструкции и строительству автомобильных дорог, а не работ по их ремонту и содержанию.

Указанные доводы подтверждаются Решением ФАС от 16.11.2020 по делу № 20/44/99/264, а также Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 29.03.2022 № А40-33507/21.

Таким образом, государственным заказчиком неправомерно установлены дополнительные требования к участникам закупки по позиции 18 Постановления № 2571.

Учитывая вышеизложенное, в действиях государственного заказчика – ГОКУ «Новгородавтодор» содержится нарушение части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе, выразившееся в неправомерном указании дополнительных требований к участникам закупки (вместо позиции 17, указана позиция 18), предусмотренных Постановлением № 2571.

3. Как следует из части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Согласно части 1 статьи 32 Закона о контрактной системе для оценки заявок участников закупки заказчик использует следующие критерии:

- 1) цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- 2) расходы на эксплуатацию и ремонт товаров, использование результатов работ;
- 3) качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки;
- 4) квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Согласно части 8 статьи 32 Закона о контрактной системе порядок оценки заявок участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливается Правительством Российской Федерации. Заказчик для целей оценки заявок участников закупки в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены регулируемые цены (тарифы) на товары, работы, услуги, вправе не использовать критерии, указанные в пунктах 1 и 2 части 1 настоящей статьи.

В развитие данной нормы утверждено Положение об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 № 2604 (далее – Положение).

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 42 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее критерии оценки заявок на участие в конкурсах, величины значимости этих критериев в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 3 Положения для оценки заявок в соответствии с настоящим Положением применяются следующие критерии оценки:

- а) цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги;
- б) расходы;
- в) характеристики объекта закупки;
- г) квалификация участников закупки.

Согласно разделу 10 Извещения критериями оценки заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме являются:

1. цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги: величина значимости критерия – 60 %;
2. квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации»: величина значимости критерия – 40%.

Согласно пункту 8 Положения в случае применения показателей оценки по критериям оценки, предусмотренным подпунктами «в» и «г» пункта 3 настоящего Положения:

а) применяются детализирующие показатели;

б) в отношении каждого детализирующего показателя устанавливается значимость детализирующего показателя. Сумма величин значимости всех применяемых детализирующих показателей по показателю оценки составляет 100 процентов;

в) оценка заявки (части заявки) по показателю оценки определяется путем суммирования среднего количества баллов, присвоенных всеми принимавшими участие в ее рассмотрении и оценке членами комиссии по осуществлению закупок по каждому детализирующему показателю, умноженного на значимость соответствующего детализирующего показателя. При этом среднее количество баллов определяется путем суммирования количества баллов, присвоенных каждым членом комиссии по осуществлению закупок, и последующего деления на количество таких членов.

Для оценки заявок по критерию оценки «квалификация участников закупки» могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;

б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;

в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;

г) наличие у участников закупки деловой репутации;

д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации (пункт 24 Положения).

Пунктом 25 Положения предусмотрено, что для оценки заявок по показателям оценки, предусмотренным пунктом 24 настоящего Положения, применяются детализирующие показатели.

В соответствии с пунктом 26 Положения оценка заявок по критерию оценки «квалификация участников закупки» осуществляется с учетом требований настоящего раздела в порядке, установленном пунктами 20 - 23 раздела IV настоящего Положения для оценки заявок по критерию оценки «характеристики объекта закупки».

Согласно подпунктам «а», «б» пункта 28 Положения в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения:

применяются один или несколько из следующих детализирующих показателей оценки:

общая цена исполненных участником закупки договоров;

общее количество исполненных участником закупки договоров;

наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров;

оценка заявок по детализирующим показателям, предусмотренным подпунктом «а» настоящего пункта, осуществляется в порядке, установленном пунктом 20 настоящего Положения.

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки должно содержать следующий электронный документ:

порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсах в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе является Приложением № 4 к Извещению (далее – Приложение № 4).

В соответствии с Приложением № 4 в отношении нестоимостного критерия оценки «Квалификация участников закупки» установлен показатель оценки «Наличие у участников закупки опыта выполнения работ, оказания услуг, связанного с предметом контракта», в отношении которого приведен следующий детализирующий показатель оценки «Общая количество исполненных участником закупки договоров».

Оценка заявок по критерию «Квалификация участников закупки» осуществляется по формуле, предусмотренной подпунктом «з» пункта 20 Положения.

Согласно пункту 2 Положения оценка заявок - действия членов комиссии по осуществлению закупок по присвоению в случаях, предусмотренных Федеральным законом, и в соответствии с настоящим Положением баллов заявкам (частям заявок) на основании информации и документов участников закупок.

В соответствии с пунктом 24 Положения для оценки заявок по критерию оценки «квалификация участников закупки» могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;

б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;

в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;

г) наличие у участников закупки деловой репутации;

д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Третьим абзацем подпункта «в» пункта 28 Положения установлено, что в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения, устанавливается перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта, в том числе исполненный договор (договоры), акт (акты) приемки поставленного товара, выполненных работ, оказанных услуг, составленные при исполнении такого договора (договоров).

В соответствии с пунктом 31 Положения при осуществлении закупки, по результатам проведения которой заключается контракт, предусмотренный частью 16 (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства), частью 16.1 статьи 34 и частью 56 статьи 112 Закона о контрактной системе, а также контракт, предусматривающий выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации:

б) для оценки заявок по критерию, «квалификация участников закупки», подлежит

обязательному применению исключительно показатель оценки, предусмотренный наличием у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;

в) документом, предусмотренным приложением № 1 к настоящему Положению, в отношении показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения, его детализирующих показателей устанавливается положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), предусматривающего выполнение работ на одном из следующих объектов, соответствующих объекту закупки:

объект капитального строительства (за исключением линейного объекта);

линейный объект, за исключением автомобильной дороги;

автомобильная дорога;

особо опасный, технически сложный и уникальный объект капитального строительства;

объект культурного наследия (памятник истории и культуры) народов Российской Федерации;

г) документом, предусмотренным приложением № 1 к настоящему Положению в отношении показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения, его детализирующих показателей устанавливается положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), относящегося к одному или нескольким из следующих договоров (контрактов):

контракт, предусмотренный частью 16 статьи 34 Закона о контрактной системе (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства);

контракт, предусмотренный частью 16.1 статьи 34 Закона о контрактной системе;

контракт, предусмотренный частью 56 статьи 112 Закона о контрактной системе.

договор, не относящийся к контрактам, указанным в абзацах втором - четвертом настоящего подпункта, и предусматривающий выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации;

д) к оценке принимаются документы, предусмотренные абзацем третьим подпункта «в» пункта 28 настоящего Положения, в том числе если к ним не приложена проектная документация (если проектная документация является приложением к таким документам).

Однако в Приложении № 4 указано, что к оценке принимаются исключительно исполненный договор (договоры), предусматривающий выполнение работ по ремонту, содержанию, капитальному ремонту, строительству, реконструкции автомобильной дороги.

То есть государственным заказчиком определен порядок оценки и перечень документов для подтверждения наличия опыта выполненных работ по ремонту и содержанию дорог согласно пункту 32 Положения, что не соответствует объекту рассматриваемой закупки, предусматривающего выполнение работ капитального характера.

Таким образом, государственным заказчиком неправомерно установлен порядок оценки нестоимостного критерия «Квалификация участников закупки» в Приложении № 4.

Так же Комиссия обращает внимание государственного заказчика, что в соответствии с частью 1 статьи 55 ГрК РФ разрешение на ввод объекта в эксплуатацию представляет собой документ, который удостоверяет выполнение строительства, реконструкции объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии с разрешением на строительство, проектной документацией, а также соответствие построенного, реконструированного объекта капитального строительства требованиям к строительству, реконструкции объекта капитального строительства, установленным на дату выдачи представленного для получения разрешения на строительство градостроительного плана земельного участка, разрешенному использованию земельного участка или в случае строительства, реконструкции линейного объекта проекту планировки территории и проекту межевания территории (за исключением случаев, при которых для строительства, реконструкции линейного объекта не требуется подготовка документации по планировке территории), проекту планировки территории в случае выдачи разрешения на ввод в эксплуатацию линейного объекта, для размещения которого не требуется образование земельного участка, а также ограничениям, установленным в соответствии с земельным и иным законодательством Российской Федерации.

То есть, выполнение работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги предполагает получение разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

Отсутствие требования в Приложении № 4 о предоставлении участниками закупки разрешения на ввод объекта в эксплуатацию (для работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги) не соответствует требованиям законодательства Российской Федерации о контрактной системе, поскольку предоставление исполненного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции автомобильной дороги без разрешения на ввод объекта в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности), согласно части 1 статьи 55 ГрК РФ не является подтверждением надлежащего исполнения контракта (договора), предоставленного участником закупки в качестве подтверждения наличия опыта выполнения работ.

Аналогичные выводы сделаны в решении ФАС России от 01.03.2022 № 28/06/105-419/2022.

Учитывая вышеизложенное, в действиях государственного заказчика - ГОКУ «Новгородавтодор» содержатся нарушения части 8 статьи 32, пункта 4 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе, выразившиеся в ненадлежащем установлении порядка оценки нестоимостного критерия «Квалификация участников закупки» (вместо пункта 31, пункт 32 Положения).

Допущенные государственным заказчиком нарушения Закона о контрактной системе указывают на наличие в действиях его должностного лица признаков административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, необходимость в выдаче предписания об устранении выявленных нарушений законодательства о контрактной системе отсутствует, поскольку отсутствуют доказательства того, что они повлияли на результат закупки.

Так запросов о разъяснении положения Извещения не поступало, контракт по итогам закупки заключен не будет по причине отсутствия поданных заявок на участие в закупке.

Руководствуясь статьями 31, 32, 33, 34, 42, пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «СмартМост» (107207, г. Москва, Щелковское Шоссе, д. 77, строен. 1, ком. 140) на действия государственного заказчика – Государственного областного казенного учреждения «Управления автомобильных дорог Новгородской области «Новгородавтодор» (173000, Великий Новгород, ул. Славная, д. 55) при осуществлении им совместно с уполномоченным органом – Администрацией Губернатора Новгородской области (173005, Великий Новгород, пл. Победы-Софийская, д. 1) закупки путем проведения открытого конкурса в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по ремонту мостов на автомобильных дорогах общего пользования регионального и межмуниципального значения в Любытинском, Маловишерском муниципальных районах Новгородской области, извещение № 0150200003922000576 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 30.06.2022, необоснованной.

2. Признать в действиях государственного заказчика – Государственного областного казенного учреждения «Управления автомобильных дорог Новгородской области «Новгородавтодор» нарушения части 5 статьи 31, части 8 статьи 32, пункта 2 части 1 статьи 33, пунктов 1, 4 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении допущенных нарушений не выдавать в связи с **отсутствием доказательств того, что указанные нарушения повлияли на результаты закупки.**

4. Передать материалы Жалобы и внеплановой проверки уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица государственного заказчика – Государственного областного казенного учреждения «Управления автомобильных дорог Новгородской области «Новгородавтодор».

Председатель Комиссии

.....

Члены Комиссии

.....

.....

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.