**РЕШЕНИЕ № 054/06/69-41/2019**

7 февраля 2019 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
- специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в присутствии представителей:

подателя жалобы - ООО «ДорСтройЦентр» -

заказчика - департамента энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города Новосибирска –

рассмотрев жалобу ООО «ДорСтройЦентр» на действия комиссии по осуществлению закупок департамента энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города Новосибирска при проведении электронного аукциона №0151300034918000093 на выполнение работ по ремонту и обустройству дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов на территории Калининского района города Новосибирска, начальная (максимальная) цена контракта **13155104**,81 руб.,

**УСТАНОВИЛА:**

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «ДорСтройЦентр» с жалобой на действия комиссии по осуществлению закупок департамента энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города Новосибирска при проведении электронного аукциона №0151300034918000093 на выполнение работ по ремонту и обустройству дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов на территории Калининского района города Новосибирска.

ООО «ДорСтройЦентр» обжалует признание заявки несоответствующей по основаниям, указанным в протоколе подведения итогов электронного аукциона.

По мнению подателя жалобы, его права и законные интересы нарушены действиями комиссии по осуществлению закупок департамента энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города Новосибирска, неправомерно принявшей решение о несоответствии его заявки дополнительным требованиям,

установленным в документации об аукционе в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 года 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 - Постановление Правительства РФ N 99), поскольку представленный ООО «ДорСтройЦентр» в составе второй части заявки договор субподряда в полном объеме соответствует требованиям вышеуказанного Постановления Правительства РФ и подтверждает наличие у участника закупки необходимого опыта выполнения работ.

На основании вышеизложенного, податель жалобы просит выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

***На данную жалобу от заказчика поступили возражения следующего содержания.***

Заказчик в полном объеме поддержал основания признания заявки ООО «ДорСтройЦентр» несоответствующей, указанные в протоколе подведения итого электронного аукциона. По мнению заказчика, договор субподряда на выполнение отдельных видов строительных работ, представленный участником закупки, не может являться подтверждением наличия опыта в целях применения Постановления Правительства РФ N 99.

На основании вышеизложенного, заказчик просит признать данную жалобу необоснованной.

***Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.***

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 24.01.2019 №0151300034918000093-3 заявка ООО «ДорСтройЦентр» признана несоответствующей на основании п.2 ч.6 ст.69 ФЗ №44-ФЗ (дополнительные требования к участникам) и п.18 раздела I «информационная карта» документации об электронном аукционе, в связи с несоответствием требованиям, установленным заказчиком, а именно, согласно Постановлению Правительства РФ N 99 документы должны быть выданы в отношении участника закупки, в связи с чем, предоставление участником закупки документов об опыте иных лиц не соответствует требованиям Постановления Правительства РФ N 99. Контрактом (договором), подтверждающим соответствие участника закупки дополнительному требованию, предусмотренному пунктом 2 приложения N 1 к Постановлению Правительства РФ N 99, может являться исключительно контракт (договор) на выполнение соответствующих работ, а именно, по строительству, или реконструкции, или капитальному ремонту объектов капитального строительства (не капитального строительства), где стороной выступает участник закупки (генеральный подрядчик). Таким образом, договор субподряда на выполнение отдельных видов строительных работ, представленный участником закупки, не может являться подтверждением наличия опыта в целях применения Постановления Правительства РФ N 99, т.е. участник не имеет опыта строительства (капитального ремонта, реконструкции) самого объекта

капитального строительства.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что ООО «ДорСтройЦентр» в составе второй части заявки представлен договор субподряда №ДС/8/17 от 19.04.2017г., заключенный ООО «СоюзДорСтрой» (генподрядчик) с ООО «ДорСтройЦентр» (субподрядчик). Данный договор субподряда заключен в соотвествии с муниципальным контрактом №14/17 от 20.03.2017г., заключенным между генподрядчиком и муниципальным заказчиком – МКУ г. Новосибирска «УДС».

В соответствии с ч.ч. 2, 3 ст.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 опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, а также перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, установленным в соответствии с ч.2 ст.31 ФЗ №44-ФЗ.

Указанные дополнительные требования, а также перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки таким требованиям, утверждены Постановлением Правительства РФ N 99.

Пунктом 2 приложения N 1 к Постановлению Правительства РФ N 99 к участникам закупки на выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме к о д а 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей, установлено дополнительное требование, а именно, наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом, стоимость такого исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Согласно примечанию к пункту 2 приложения N 1 к Постановлению Правительства РФ N 99 требуется наличие опыта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт.

При этом используются следующие группы работ строительных: по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства; по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Документами, подтверждающими соответствие участника закупки указанному дополнительному требованию, являются: копия исполненного контракта (договора); копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете", и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы)

должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке; копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Указанные в Постановлении Правительства РФ N 99 документы должны быть выданы в отношении участника закупки, в связи с чем предоставление участником закупки документов об опыте иных лиц не соответствует требованиям Постановления Правительства РФ N 99.

В силу положений ст.69 ФЗ №44-ФЗ заявка на участие в закупке подлежит признанию несоотвествующей в случае, если участник закупки, подавший ее, не соответствует требованиям документации, в том числе дополнительным требованиям, установленным в соответствии с ч.2 ст.31 ФЗ №44-ФЗ.

На основании вышеизложенного, при осуществлении закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту контрактом (договором), подтверждающим соответствие участника закупки дополнительному требованию, предусмотренному пунктом 2 приложения N 1 к Постановлению Правительства РФ N 99, может являться ***исключительно контракт (договор) на выполнение соответствующих работ, а именно, по строительству, или реконструкции, или капитальному ремонту, где стороной выступает участник закупки в качестве генерального подрядчика.*** Договор субподряда на выполнение отдельных видов строительных работ, представленный участником закупки, не может являться подтверждением наличия опыта в целях применения Постановления Правительства РФ N 99.

Указанная позиция также подтверждается судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 19.10.2017 NA40-7626/17, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 15.08.2018 по делу N A40-223872/2017 и Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 17 января 2018 г. по делу № A45-25539/2017), а также практикой ФАС России, например, решение ФАС России от 06.12.2018г. по делу №18/44/105/1905.

Таким образом, довод жалобы не обоснован.

***При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ внеплановой проверки данной закупки, в том числе всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении первых и вторых частей аукционных заявок, выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок.***

В соответствии с ч. 2 ст. 44 ФЗ №44-ФЗ обеспечение заявки на участие в конкурсе или аукционе может предоставляться участником закупки в виде денежных средств или банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурсе или аукционе осуществляется участником закупки. В соответствии с ч.52 ст.112 ФЗ №44-ФЗ по 30 июня 2019 года включительно обеспечение заявок на

участие в открытом конкурсе в электронной форме, конкурсе с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапном конкурсе в электронной форме, электронном аукционе может предоставляться участником закупки только путем внесения денежных средств. В нарушение ч.52 ст.112 ФЗ №44-ФЗ в документации об аукционе предусмотрена возможность обеспечения заявки в виде банковской гарантии.

В извещении об осуществлении закупки (форма ЕИС) установлено, что обеспечение заявок на участие в электронном аукционе в форме денежных средств перечисляется на счет оператора электронной площадки - Закрытое акционерное общество «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» (ЗАО «Сбербанк - АСТ»), что является нарушением ч.10 ст.44 ФЗ №44-ФЗ, т.к. обеспечение заявки должно быть внесено участником закупки на специальный счет.

Согласно инструкции по заполнению первой части заявки участник закупки должен представить в том числе информацию о наименовании страны происхождения товара, используемого при выполнении работ. В действующей редакции ФЗ №44-ФЗ данное требование возможно устанавливать только при условии установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона. В закупке №0151300034918000093 данное условие не установлено. Таким образом, заказчиком допущено нарушение п.п.а) п.2 ч.3 ст.66, п.2 ч.1 ст.64 ФЗ №44-ФЗ.

Принимая во внимание то, что допущенные нарушения в данном случае не повлекли ущемления прав и законных интересов участников закупки, а также не привели к отказу в допуске к участию в аукционе, на участие в данной закупке поступило 10 заявок, руководствуясь пунктом 3.35 административного регламента Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению жалоб, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 N 727/14 "Об утверждении 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", Комиссия Новосибирского УФАС России решила не выдавать предписание департаменту энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города Новосибирска об отмене результатов закупки.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России

**РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «ДорСтройЦентр» на действия комиссии по осуществлению закупок департамента энергетики, жилищного и коммунального хозяйства города Новосибирска при проведении электронного аукциона №0151300034918000093 на

выполнение работ по ремонту и обустройству дворовых территорий многоквартирных домов, проездов к дворовым территориям многоквартирных домов на территории Калининского района города Новосибирска необоснованной.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии