

Заявителю:

Прокуратуре Республики Хакасия
Чертыгашева ул., д. 80, г. Абакан,
Республика Хакасия, 655017

Ответчиком:

Министерству по регулированию
контрактной системы в сфере закупок
Республики Хакасия
Кирова ул., д. 99Б, помещение 46Н, г.
Абакан, Республика Хакасия, 655017

Государственному казенному
учреждению Республики Хакасия
«Межведомственный центр организации
закупок»
Вяткина ул., д. 4 А, г. Абакан, Республика
Хакасия, 655017)

Государственному казенному
учреждению Республики Хакасия
«Управление автомобильных дорог
Республики Хакасия»
Вяткина ул., д. 3, г. Абакан, Республика
Хакасия, 655017

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела **№ 53-А-17** о нарушении антимонопольного
законодательства к рассмотрению

18 октября 2017 года
Абакан

Г.

Председатель комиссии Управления Федеральной антимонопольной
службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях
антимонопольного законодательства на основании Приказа
Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике
Хакасия от 18.10.2017 года № 240 о возбуждении дела и создании
комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного
законодательства по признакам нарушения Министерством по
регулированию контрактной системы в сфере закупок Республики
Хакасия, Государственным казенным учреждением Республики
Хакасия «Межведомственный центр организации закупок»,

Государственным казенным учреждением Республики Хакасия «Управление автомобильных дорог Республики Хакасия» пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании участникам торгов (предмет торгов – выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Республики Хакасия): закупки №№ 0380200000116005602, 0380200000116005600, 0380200000116005605, 0380200000116005606, 0380200000116005607, 0380200000116005615, 0380200000116005616, 0380200000116006380, 0380200000116005614 преимущественных условий участия в торгах путем установления в аукционных документах дополнительных требований к опыту работы участников аукциона, что нарушает принцип объективности и приводит к ограничению количества участников закупок,

УСТАНОВИЛ:

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

В производстве Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия находятся материалы Прокуратуры Республики Хакасия (вх. № 5324 от 26.07.2017) о нарушении антимонопольного законодательства в действиях заказчика – ГКУ РХ «Хакасавтодор», ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок», Министерства по регулированию контрактной системы в сфере закупок Республики Хакасия и участников размещения закупок (предмет торгов – выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Республики Хакасия): закупки №№ 0380200000116005602, 0380200000116005600, 0380200000116005605, 0380200000116005606, 0380200000116005607, 0380200000116005615, 0380200000116005616, 0380200000116006380.

Рассмотрев документы, представленные в Хакасское УФАС России, антимонопольный орган пришел к следующим выводам.

22.11.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> и на электронной торговой площадке ООО «РТС-тендер» размещена информация (извещение, аукционная документация, обоснование НМЦК) о проведении электронного аукциона на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Республики Хакасия, расположенных в границах Боградского района (закупка № 0380200000116005602).

В Инструкции по заполнению заявки на участие в электронном аукционе на «Выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Республики Хакасия, расположенных в границах Боградского района» № 0380200000116005602, являющейся неотъемлемой частью аукционной документации, установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать: документы и информацию в соответствии с пунктом 2.2 Части 2. «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» настоящей аукционной документации, в том числе требования, установленные подпунктами 2.3,5,6.7 пункта 2.2 Части 2. «1 Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе», которые установлены в информационной карте документации об аукционе (часть 5 аукционной документации).

Согласно подпункту 2 пункта 2.2. части II Аукционной документации установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2, 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе (в случае если предусмотрено информационной картой) или копии этих документов.

Пункт 19.2 Информационной карты аукционной документации содержит дополнительные требования к участникам закупки и перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки дополнительным требованиям в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 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 № 99).

В извещении о проведении электронного аукциона от 22.11.2016 № 0380200000116005602, а также в пункте 19.2 Информационной карты аукционной документации установлены дополнительные требования к участникам отдельных видов товара, работ, услуг со ссылкой на часть 2 статьи 31 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 № 99, 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 ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

В этом же пункте информационной карты аукционной документации также указано, что соответствие участника закупки указанным требованиям подтверждается следующими документами:

- копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ;

- копии акта приемки 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 копия 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 аукционе.

С аналогичными дополнительными требованиями к участникам аукциона в ЕИС размещена информация о закупках на проведение работ по содержанию автомобильных дорог № 0380200000116005600, № 0380200000116005605, № 0380200000116005606, № 380200000116005607, № 0380200000116005615, № 0380200000116005616, № 0380200000116006380, а также в аукционе № 0380200000116005614.

Включение в аукционную документацию обозначенных выше дополнительных требований к участникам аукциона является нарушением требований п. 1 ч. 1 ст. 33, п. 1 ч. 1 ст. 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с частью 2 статьи 31 Закона № 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.

Согласно позиции 2 приложения № 1 к постановлению Правительства РФ № 99 к участникам закупки выполнения работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей, 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. В сноске к этой позиции отмечено, что требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;
- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

По смыслу приведенного положения постановления Правительства РФ № 99 обозначенное выше дополнительное требование к участникам аукциона предъявляется к субъектам хозяйственной деятельности в случае, если объектами закупки являются работы строительные, которые относятся к таким группам работ, как работы по возведению зданий, строительные работы в области гражданского строительства и работы строительные специализированные.

Определения понятий «объект капитального строительства», «строительство», «реконструкция», «капитальный ремонт объекта капитального строительства» приведены в ст. 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ).

Так, согласно ч. 10 ст. 1 ГрК РФ объектом капитального строительства признается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено, за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек.

В соответствии с ч. 14 ст. 1 ГрК РФ реконструкцией объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) является изменение параметров объекта капитального строительства, его частей (высоты, количества этажей, площади, объема), в том числе надстройка, перестройка расширение объекта капитального строительства, а также замена и (или) восстановление несущих строительных конструкций объекта капитального строительства, за исключением замены отдельных элементов таких конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановления указанных элементов.

Следовательно, работы по строительству и реконструкции и капитальному ремонту и работы по текущему ремонту отличаются друг от друга по содержанию и, соответственно, имеют различное правовое регулирование, соответственно, вышеуказанные виды деятельности, предусмотренные вышеперечисленными кодами ОКВЭД, не относятся к выполнению работ по содержанию дорог.

Объектом закупки № 0380200000117005602 является выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Республики Хакасия, расположенных в границах Богградского района.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о наименовании и описании объекта закупки и условия контракта в соответствии со ст. 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с ч.ч. 1, 2 ст. 8 Закона № 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем); 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 любых действий, которые противоречат требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приводят к

ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, установление в рассматриваемых аукционных документах обозначенных выше требований к опыту работы участников аукциона, нарушает принцип объективности и приводит к ограничению количества участников закупки, что нарушает требования п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Следовательно, аукционная документация не соответствует требованиям ч. 2 ст. 8 и п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Аналогичная правовая позиция изложена в решении Верховного Суда РФ от 22.08.2016 № АКПИ16-574 «О признании недействующим абзаца четвертого подпункта 1.3 пункта 1 Письма Минэкономразвития России № 23275-ЕЕ/Д28и, ФАС России N АЦ/45739/15 от 28.08.2015 в части слов «(в том числе по текущему ремонту)», апелляционном определении Верховного Суда РФ от 29.11.2016 № АПЛ16-490.

ФАС России обращено внимание территориальных органов на необходимость при осуществлении контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о контрактной системе, с учетом позиции, изложенной в письме от 17.04.2017 № ИА/25494/17 «По вопросу о правомерности установления дополнительных требований к участникам закупки о наличии опыта по строительству, реконструкции, капитальному ремонту при осуществлении закупок по текущему ремонту».

С учетом изложенного, установление в аукционных документах обозначенных выше требований к участникам закупки, не связанных с предметом закупок, является нарушением федерального законодательства, повлекшим неблагоприятные последствия в виде ограничения конкуренции.

Доказательством ограничения конкуренции также является участие в электронном аукционе на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Республики Хакасия, расположенных в границах Богградского района (закупка № 0380200000116005602) единственного участника - ОАО «ДЭП № 369».

Аналогично по закупке № 0380200000116005600 единственным участником аукциона являлось - ГУП РХ «Таштыпское ДРСУ»; №№ 0380200000116005605, 0380200000116005615 - ООО «Содержание дорог Сибири»; № 0380200000116005606 - ГУП РХ «Ширинское ДРСУ»; № 380200000116005607 – ГУП РХ «Орджоникидзевское ДРСУ».

Кроме того, 14.12.2016 при рассмотрении двух заявок на участие в электронном аукционе на выполнение работ по содержанию

автомобильных дорог общего пользования регионального и межмуниципального значения Республики Хакасия, расположенных в границах Бейского района (закупка № 0380200000116005616) отклонена заявка ООО «ДСУ-7», ввиду несоответствия требованиям установленным документацией об аукционе. 13.12.2016 в закупке № 0380200000116005614 отклонена единственная заявка ООО «ДСУ-7», ввиду несоответствия требованиям установленным документацией об аукционе.

Указанные контракты заключены по начальной максимальной цене контракта.

При наличии указанных выше нарушений федерального законодательства Министерством по регулированию контрактной системы в сфере закупок РХ (далее – Минзакуп РХ) аукционная документация по перечисленным закупкам была размещена в системе ЕИС, и соответственно, проведены аукционы с условиями, ограничивающими конкуренцию.

Указанное также подтверждают ответы хозяйствующих субъектов. Например, ООО «Сигма-проект» пояснило, что требования, установленные заказчиком в аукционных документах, ограничивают права Общества как конкурента, поскольку такие требования не дают возможности выйти на указанные закупки ввиду невозможности получения какого-либо опыта за указанный в документации срок.

При таких обстоятельствах в действиях заказчика – ГКУ РХ «Хакасавтодор», ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок», Минзакупа РХ усматриваются признаки нарушения требований п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь нормами антимонопольного законодательства, считаю необходимым возбудить в отношении ГКУ РХ «Хакасавтодор», ГКУ РХ «Межведомственный центр организации закупок», Минзакупа РХ дело по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенное и руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 53-А-17 к рассмотрению **на 14 ноября 2017 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Абакан, ул. Вяткина, 3,

кабинет 303.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

- заявителя – Прокуратуру Республики Хакасия (Чертыгашева ул., д. 80, г. Абакан, Республика Хакасия, 655017),

- ответчиков

а) Министерство по регулированию контрактной системы в сфере закупок Республики Хакасия (Кирова ул., д. 99Б, помещение 46Н, г. Абакан, Республика Хакасия, 655017),

б) Государственное казенное учреждение Республики Хакасия «Межведомственный центр организации закупок» (Вяткина ул., д. 4 А, г. Абакан, Республика Хакасия, 655017),

в) Государственное казенное учреждение Республики Хакасия «Управление автомобильных дорог Республики Хакасия» (Вяткина ул., д. 3, г. Абакан, Республика Хакасия, 655017).

3. Заявителю представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия в срок **до 09.11.2017 года** следующие документы и информацию:

- письменные пояснения по существу настоящего дела.

4. Ответчикам представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия в срок **до 09.11.2017 года** следующие документы и информацию:

- копию Свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ;

- копию Положения о Министерстве, Учреждениях;

- копию документов, подтверждающих назначение и полномочия министра, руководителей Учреждений;

- письменные пояснения по существу настоящего дела.

Лицам, участвующим в деле, на рассмотрение дела обеспечить явку представителей с документами, удостоверяющими личность, а также подтверждающими полномочия на участие в деле.

Председатель комиссии

<...>