

РЕШЕНИЕ

18.09.2017

Дело № 14 370/03-2017

г. Ульяновск

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

председателя - врио руководителя управления Спиридонова И.И.;

членов - начальника отдела Бокач Е.Б.;

- ведущего специалиста-эксперта Кузьминовой Ю.П.;

в отсутствие сторон,

рассмотрев дело № 14 370/03-2017 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее - ООО «Перспектива», заявитель) на положения аукционной документации (заказчик – Муниципальное автономное учреждение «Управление муниципальным хозяйством» (далее – МАУ «Управление муниципальным хозяйством», заказчик) при проведении электронного аукциона № 0368300135717000002, объект закупки: «Строительство автомобильной дороги на территории муниципального образования «Новомалыклинское сельское поселение» Новомалыклинского района Ульяновской области» (начальная (максимальная) цена контракта – 50 638 290,00 руб., дата и время окончания срока подачи заявок – 09.09.2017 г. в 09:00) по признакам нарушения Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 5460 от 11.09.2017 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ООО «Перспектива» на положения аукционной документации при проведении указанного электронного аукциона.

Содержание жалобы составило указание на следующее:

- в нарушение требований законодательства о контрактной системе дополнительные требования к участнику установлены без учета действующей редакции Постановления Правительства № 99 от 04.02.2015 г.;

- проект контракта в нарушение требований законодательства о контрактной системе не содержит положений об ответственности исполнителя за неисполнение обязательств по самостоятельному выполнению отдельных видов работ в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 570 от 15.05.2017 г.;

- в нарушение требований законодательства о контрактной системе срок окончания подачи заявок приходится на выходной день;

- в нарушение требований пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе извещение о проведении электронного аукциона не содержит указание на установление требований к участнику закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

На заседание Комиссии 15.09.2017 г. представитель ООО «Перспектива» не явился (доказательство надлежащего извещения – отчет об отправке уведомления по электронной почте 13.09.2017 г. в 14:10).

Представитель заказчика на заседание Комиссии 15.09.2017 г. не явился, представил письменные пояснения (вх. № 5576 от 15.09.2017 г.), содержащие, в том числе, указание на следующее.

В документации были не учтены внесенные изменения в Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 г. № 99.

Проект контракта в пункте 9.1 содержит указание на то, что за неисполнение обязательств стороны несут ответственность в соответствии с законодательством.

Срок окончания подачи заявок - 09.09.2017 г. является шестнадцатым календарным днем, следовательно, заказчиком при установлении сроков подачи заявок не нарушены положения части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе.

Документация о проведении электронного аукциона является неотъемлемой частью извещения. При этом документация содержит подробное описание всех установленных к участникам требований.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 16:00 19.09.2017 г. для документального анализа материалов по делу.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

В единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) 25.07.2017 г. были опубликованы извещение и документация о проведении электронного аукциона № 0368300135717000002, объект закупки: «Строительство автомобильной дороги на территории муниципального образования «Новомалыклинское сельское поселение» Новомалыклинского района Ульяновской области» (начальная (максимальная) цена контракта – 50 638 290,00 руб.).

24.08.2017 г. на основании решения заказчика в документацию были внесены изменения.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 09.09.2017 г. на участие в указанной закупке не поступило ни одной заявки.

Рассмотрев представленные материалы, а также проведя с подпунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «Перспектива» обоснованной в части установления дополнительных требований к участникам закупки не соответствующих действующему законодательству, ненадлежащей ответственности исполнителя, а также отсутствия указания на требования к участникам закупки в извещении о проведении электронного аукциона. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. Согласно части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона о контрактной системе информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

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 опыту работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

В приложении № 1 к постановлению Правительства Российской Федерации 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 № 99) установлено, что в случае осуществления закупки на выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2), в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн руб., заказчик устанавливает дополнительные требования к участникам закупки, а именно: наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Также, Постановлением № 99 установлены документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям: «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» (в ред. постановление Правительства Российской Федерации от 14.11.2016 г. № 1185 «О внесении изменений в приложения № 1 и 2 к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99»). Указанная редакция Постановления № 99 вступила в силу 25.11.2016 г.

Пункт 2 части 5.1 Раздела 2 «Требования, предъявляемые к участникам аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ» документации содержит указание на то, в качестве документов, подтверждающих соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, или копии этих документов требуются: 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.)

При этом извещение о проведении указанного электронного аукциона опубликовано на официальном сайте 25.07.2017.

Таким образом, заказчик установил требования к документам, подтверждающим соответствие участников закупки дополнительным требованиям, в редакции Постановления № 99 от 20.10.2016 г., что не соответствует действующему законодательству и нарушает положения части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Следовательно, жалоба ООО «Перспектива» в указанной части является обоснованной.

2. Согласно части 2 статьи 110.2 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Пунктом 2 Постановления Правительства от 15.05.2017 г. № 570 «Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к

исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, и о внесении изменений в Правила 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 - Постановление Правительства № 570) установлены: а) возможные виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства из числа видов работ, утвержденных Постановлением Правительства № 570, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, подлежат включению заказчиком в документацию о закупке; б) конкретные виды и объемы работ из числа видов и объемов работ, предусмотренных подпунктом «а» пункта 2 Постановления Правительства 570, определенные по предложению подрядчика, включаются в государственный и (или) муниципальный контракт и исходя из сметной стоимости этих работ, предусмотренной проектной документацией, в совокупном стоимостном выражении должны составлять: не менее 15 процентов цены государственного и (или) муниципального контракта - со дня вступления в силу Постановления Правительства от 15.05.2017 г. № 570 и до 1 июля 2018 г.; в) порядок определения размера штрафа, начисляемого за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, которые он обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам, устанавливается Правилами определения неустойки.

В приложении № 3 к документации установлены виды и объемы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

В соответствии с положениями Закона о контрактной системе заказчик обязан приложить к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о проведении запроса котировок, проект контракта. При этом по истечении срока для внесения изменений в извещение, документацию о закупке положениями Закона о контрактной системе не предусмотрена возможность изменения заказчиком положений проекта контракта, за исключением необходимости включения в проект контракта цены, условий или информации о товаре, предложенных победителем соответствующей закупки.

В силу части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно части 8 статьи 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 Правительством Российской Федерации.

Правила 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 на момент публикации извещения о проведении электронного аукциона № 0368300135717000002 утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 г. № 1063 (далее - Правила определения неустойки).

Согласно пункту 4.1 Правил определения неустойки за ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств по выполнению видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, *которые он обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, размер штрафа устанавливается в размере 5 процентов стоимости указанных работ.*

Вместе с тем, в проекте контракта (приложение № 6 к документации) ответственность, предусмотренная пунктом 4.1 Правил определения неустойки не установлена, что нарушает положения части 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Следовательно, жалоба ООО «Перспектива» в указанной части является обоснованной.

3. Согласно пункту 6 статьи 42 Закона о контрактной системе заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, в том числе, информация о сроке, месте и порядке подачи заявок участников закупки.

Согласно части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 26 раздела 1 «Общие сведения об электронном аукционе» участник электронного аукциона вправе подать заявку на участие в таком аукционе в любое время с момента размещения извещения о его проведении (24.08.2017 г.) до даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – 09.09.2017, 09.00 (время установлено в соответствии с временем часовой зоны, в которой расположен заказчик). Таким образом, срок публикации извещения на официальном сайте до даты окончания срока подачи заявок составляет 16 дней, что соответствует части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе.

При этом заявителем не представлено доказательств, подтверждающих, что установленная заказчиком дата окончания подачи заявок на участие в аукционе ограничивает количество участников закупки и нарушает права заявителя на участие в аукционе, учитывая, что жалоба заявителя была направлена в Ульяновское УФАС

России 08.09.2017 г. на момент подачи жалобы у заявителя оставалось время направить заявку на участие в аукционе. Более того, специфика электронного аукциона, заключается в возможности участников аукциона совершать действия, связанные с участием в последних, в любое удобное для них время и день.

Таким образом, довод заявителя не нашел своего подтверждения и жалоба ООО «Перспектива» является необоснованной в указанной части.

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

В силу пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона о контрактной системе, указываются: требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В извещении о проведении электронного аукциона в требованиях к участникам установлено: «Единые требования к участникам (в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ), *дополнительная информация к требованию отсутствует*».

В нарушение части 5 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона не конкретизированы единые требования к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе и разделом 2 документации об электронном аукционе. Кроме того в извещении о проведении указанного аукциона в требованиях к участникам отсутствует ссылка на соответствующий раздел документации, в котором подробно изложены требования к участникам.

Следовательно, жалоба ООО «Перспектива» в указанной части является обоснованной.

Действия заказчика нарушившего часть 8 статьи 34, часть 3 статьи 64, части 5 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе содержат признаки административного правонарушения, ответственность за нарушение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая, что в соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 09.09.2017 г. на участие в указанной закупке не поступило ни одной заявки и электронный аукцион № 0368300135717000002 признан в соответствии с частью 16 статьи 66 Закона о контрактной системе несостоявшимся, Комиссия Ульяновского УФАС России приняла решение предписание об устранении допущенных нарушений не выдавать.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 1 части 15, пункта 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» обоснованной в части установления дополнительных требований к участникам закупки не соответствующих действующему законодательству, ненадлежащей ответственности исполнителя, а также отсутствия указания на требования к участникам закупки в извещении о проведении электронного аукциона.

2. Признать в действиях заказчика нарушение части 8 статьи 34, части 3 статьи 64, части 5 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.

3. Учитывая, что электронный аукцион признан несостоявшимся, предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела № 14 370/03-2017 уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии

И.И. Спиридонов

Е.Б. Бокач

Члены комиссии

Ю.П. Кузьминова

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