

## Решение № 03-10.1/103-2018

о признании жалобы частично обоснованной

02 апреля 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – «...»;

«...» – «...»;

«...» – «...»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Первая электронная компания» (далее – Заявитель, Общество, ООО «ПЭК») на действия Администрации Иртышского сельского поселения Омского муниципального района Омской области при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на ремонт дорог местного значения (извещение № 0152300030818000001) (далее - электронный аукцион),

в отсутствие представителя Заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителя Заказчика – «...» (доверенность от 01.01.2018)

У С Т А Н О

**1.** В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок поступила (вх. № 2631э от 27.03.2018) жалоба заявителя, в которой указано, что документация об электронном аукционе разработана с нарушением требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

**2.** Из материалов закупки, опубликованных на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) следует, что извещение о проведении электронного аукциона и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 13745551 руб. были размещены на официальном сайте 22.02.2018.

28.02.2018 размещены разъяснения положений документации об электронном аукционе.

11.03.2018 размещены разъяснения положений документации об электронном аукционе.

В протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 28.03.2018 указано, что на

участие в электронном аукционе поступило восемь заявок, все участники допущены к участию в электронном аукционе.

На основании требования Омского УФАС России (исх. № 03-2565э от 27.03.2018) определение подрядчика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

**3.** В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

**3.1.** В силу части 1 статьи 21 Федерального закона о контрактной системе планы-графики содержат перечень закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на финансовый год и являются основанием для осуществления закупок.

Согласно пункту 5 части 3 статьи 21 Федерального закона о контрактной системе в план-график включается, в том числе информация о дате начала закупки в отношении каждой закупки.

В соответствии с частью 12 статьи 21 Федерального закона о контрактной системе не допускаются размещение в единой информационной системе извещений об осуществлении закупки, документации об осуществлении закупки, направление приглашений принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом, если такие извещения, документация, приглашения содержат информацию, не соответствующую информации, указанной в планах-графиках.

Часть 13 статьи 21 Федерального закона о контрактной системе установлено, что план-график подлежит изменению заказчиком в случае внесения изменения в план закупок, а также в следующих случаях:

1) увеличение или уменьшение начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем);

2) изменение до начала закупки срока исполнения контракта, порядка оплаты или размера аванса;

**3) изменение даты начала закупки и (или) способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя), отмена заказчиком закупки, предусмотренной планом-графиком;**

4) реализация решения, принятого заказчиком по итогам проведенного в соответствии с [статьей 20](#) настоящего Федерального закона обязательного общественного обсуждения закупок и не требующего внесения изменения в план закупок;

5) в иных случаях в соответствии с порядком формирования, утверждения и ведения планов-графиков, установленным [частями 4](#) и [5](#) настоящей статьи.

Согласно части 14 статьи 21 Федерального закона о контрактной системе внесение в соответствии с [частью 13](#) настоящей статьи изменений в план-график по каждому

объекту закупки может осуществляться не позднее чем за десять дней до дня размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении соответствующей закупки или направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом.

В жалобе заявителя указано:

**«Исходя из размещенного плана - графика от 05.03.2018 г., последнее изменение в позицию № 2018015230003080010001, соответствующей закупке было внесено 21.02.2018 года. Однако на основании п. 14 статьи 21 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ**

**«Внесение в соответствии с частью 13 настоящей статьи изменений в план-график по каждому объекту закупки может осуществляться не позднее чем за десять дней до дня размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении соответствующей закупки или направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом.»**

Заказчик размещает извещение о закупке 22.02.2018 года.

**Так же планируемый срок начала осуществления закупки Заказчиком указан май 2018 года, а закупка фактически начата в феврале 2018 года. Что не позволяет участникам спланировать свою возможность принять участие в данной закупке».**

В разделе «Сведения о сроке начала осуществления закупки и сроке окончания исполнения контракта» плана-графика № 2018015230003090010001 по позиции № 2018015230003080010000060001 указано:

Планируемый срок начала осуществления закупки	<b>Май 2018</b>
Планируемый срок окончания исполнения контракта	Июнь 2018

Вместе с тем, согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. **Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.** В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Согласно информации размещенной на официальном сайте ЕИС извещение № 015230003081800001 было размещено **22.02.2018**.

Комиссия отмечает, что в нарушение части 14 статьи 21 Федерального закона о контрактной системе заказчиком в десятидневный срок до размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки не были внесены изменения в план-график № 2018015230003090010001, в связи с чем признала данный

ДОВОД ЖАЛОБЫ ЗАЯВИТЕЛЯ **ОБОСНОВАННЫМ**.

**3.2.** В жалобе заявителя указано:

*«В соответствии с п.2 ст. 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, постановлением Правительства от 4 февраля 2015 г. № 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»; Выполнение 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. А именно, должны быть установлены требования: Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих (работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства) работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в электронном аукционе. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 % начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится электронный аукцион».*

В силу части 2 статьи 31 Федерального 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.

Данные требования определены Постановлением 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 Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99).

Частью 4 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

В силу части 5 статьи 31 Федерального 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.

В разделе 3 «Дополнительные требования, предъявляемые к участникам электронного аукциона в соответствии с частями 2 и 2.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ» документации об электронном аукционе указано: **«Не установлены»**.

В соответствии с пунктом 2 приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 дополнительным требованием к участникам закупки 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, является 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.

Согласно примечанию [≤\\*](#) к пункту 2 приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 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).

Из приведенных выше норм следует, что при осуществлении закупки, объектом которой является выполнение работ, включенных в коды [41.2](#), [42](#), [43](#) (кроме кода [43.13](#)) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2), по строительству, реконструкции и **капитальному ремонту объектов, и если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей**, заказчик в силу части 2 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе обязан установить к участнику закупки дополнительные требования в соответствии с Постановлением № 99.

В рассматриваемом случае объектом закупки являлся текущий ремонт дорог, следовательно, у заказчика не имелось правовых оснований для установления дополнительных требований для установления дополнительных требований к участникам закупки в соответствии с частью 2 статьи 31 Федерального закона о

контрактной системе.

Данная позиция подтверждается также арбитражной практикой и письмом Федеральной антимонопольной службы от 17.04.2017 № ИА/25494/17.

На основании изложенного, Комиссия признала данный довод жалобы заявителя **необоснованным**.

**3.3.** В жалобе Заявителя указано:

*«Подпункт 1.6. проекта муниципального контракта предусматривает исполнение контракта с даты заключения муниципального контракта по 29.06.2018г., в соответствии с п. 2.4 срок оплаты выполненных работ в течение тридцати дней с момента подписания предусмотренных Контрактом и надлежащим образом оформленных документов о приемке выполненных работ. Учитывая срок оплаты выполнения контракта, срок действия контракта должен быть, установлен срок выполнения контракта плюс тридцать дней на оплату работ. Однако, пунктом 9.1 установлен срок действия контракта до 29.06.2018 г., но в любом случае до полного исполнения Сторонами обязательств по настоящему Контракту.*

*Это влечет за собой сложность в оформлении банковской гарантии, так как банк выдает обеспечение контракта на срок превышающий 30 дней с момента прекращения срока действия контракта в том числе, исполнения обязательств по оплате. Таким образом, считаем, что Заказчику необходимо внести изменения в срок действия контракта».*

В силу части 2 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, Президент Российской Федерации, **Правительство Российской Федерации**, федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» **вправе принимать нормативные правовые акты**, регулирующие отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 8 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться **информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению** (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 настоящего Федерального закона.

В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, **требования к обеспечению исполнения контракта**.

Согласно части 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе заказчиком в

извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

На основании части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе **исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона**, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. **Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.**

Следует отметить, что установленный частью 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе срок действия банковской гарантии является **МИНИМАЛЬНО ВОЗМОЖНЫМ**.

При этом пунктом 6 «Требования к обеспечению исполнения контракта и порядок предоставления обеспечения исполнения контракта» документации об электронном аукционе установлено:

*«Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта **не менее чем на два месяца**».*

Частью 1 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный [статьей 74.1](#) Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать, в том числе, срок действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44](#) и [96](#) Федерального закона о контрактной системе.

В подпункте 2.4 пункта 2 «Цена контракта и порядок расчетов» проекта контракта указано:

*«Форма оплаты – безналичный расчет. Расчет с Подрядчиком за выполненные Работы осуществляется Муниципальным Заказчиком на основании счета, справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), составленной в соответствии с актом о приемке выполненных работ (форма № КС-2), подписанных Муниципальным Заказчиком и Подрядчиком, путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика, указанный в настоящем Контракте, **в срок не более тридцати дней с даты подписания предусмотренных Контрактом и надлежащим образом оформленных документов о приемке выполненных работ**. Объем оплачиваемых работ определяется сторонами путем составления графика выполнения и оплаты работ, который составляется после заключения контракта и определения начала срока выполнения работ. Объемы и сроки работ для оплаты определяются поэтапно в зависимости от погодных условий».*

Подпунктом 9.1 пункта 9 «Срок действия контракта» проекта контракта

установлено:

*«Настоящий Контракт вступает в силу с момента его подписания и действует до 29.06.2018г., но в любом случае до полного исполнения Сторонами обязательств по настоящему Контракту».*

При этом следует отметить, что по общему правилу банковской гарантией по контракту обеспечивается основное обязательство - выполнение работ, при этом срок выполнения работ был однозначно определен – «с даты заключения муниципального контракта по 29.06.2018» (пункт 2 раздела I «Информационная карта электронного аукциона» документации об аукционе).

Таким образом, срок действия контракта, указанный в проекте договора, и срок основного обязательства позволял определить срок действия банковской гарантии – по 29.08.2018.

На основании изложенного, Комиссия считает, что довод жалобы не нашел своего подтверждения, в связи с чем считает его **необоснованным**.

**4.** Кроме того, Решением Комиссии Омского УФАС России от 02.04.2018 № 03-10.1/101-2018 в действиях Заказчика выявлены нарушения части 7 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, пункта 6 [Правил](#) разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 02.07.2014 № 606, пункта 5 раздела I «Условия об обязанностях поставщика (подрядчика, исполнителя)» Типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.12.2016 № 1466, выразившиеся в установлении в пункте 4.1.5 проекта контракта неверного срока оплаты работ, выполняемых субподрядчиком из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

При этом Комиссией Омского УФАС России Заказчику выдано предписание от 02.04.2018 № 03-10.1/101-2018 об устранении нарушений законодательства в сфере закупок.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

#### Р Е Ш И Л А:

**1.** Признать **обоснованной** жалобу ООО «Первая электронная компания» на действия

Администрации Иртышского сельского поселения Омского муниципального района Омской области при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на ремонт дорог местного значения (извещение № 0152300030818000001) **в части** размещения закупки до внесения изменений в план-график закупок.

**2.** Признать в действиях Администрации Иртышского сельского поселения Омского муниципального района Омской области нарушение требований части 14 статьи 21 Федерального закона о контрактной системе.

**3.** Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выдавать, учитывая что

- нарушение, указанное в пункте 3.1 настоящего Решения, не повлияло на результат закупки;

- по нарушению, указанному в пункте 4 настоящего Решения, ранее выдано предписание Комиссии Омского УФАС России от 02.04.2018 № 03-10.1/101-2018 об устранении нарушений законодательства в сфере закупок.

**4.** В связи с тем, что материалы по указанным нарушениям переданы для возбуждения дела об административном правонарушении на основании Решения Комиссии Омского УФАС России от 02.04.2018 № 03-10.1/101-2018, материалы для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

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

«...»

«...»

«...»

«...»

«...»