

РЕШЕНИЕ

по делу № 539-ж/2018

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 23 августа 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 24 августа 2018 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	«<...>»	-	«<...>»
Членов Комиссии:	«<...>»	-	«<...>»
	«<...>»	-	«<...>»

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Федерального закона 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), рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – ООО «Перспектива», заявитель) на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: «Замощение газонной части по пр. К. Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина» (извещение № 0369300141818000110), в присутствии:

- представителей «Муниципального казенного учреждения «Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска» (далее – «МКУ «МИС» г. Магнитогорска», заказчик) «<...>», действующих на основании доверенностей № 4 от 09.01.2018, № 22 от 06.03.2018;

- представители заявителя о времени и месте проведения Комиссии уведомлены, на заседание не явились, письменных пояснений, ходатайств не представили.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 16.08.2018 поступила жалоба ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: «Замощение газонной части по пр. К. Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина» (извещение № 0369300141818000110) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам извещение о проведении электронного аукциона опубликовано заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 01.08.2018 в 14:00.

Начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по объекту: «Замощение газонной части по пр. К. Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина» – 10 000 000,00 рублей.

Протокол № 0369300141818000110 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе: Выполнение работ по объекту: «Замощение газонной части по пр. К. Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина» от 20.08.2018.

На момент рассмотрения жалобы контракт по итогам аукциона не заключен.

Доводы жалобы ООО «Перспектива» заключаются в следующем.

1. Заказчиком неправомерно установлены дополнительные требования к участникам закупки 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» (вместе с «Дополнительными требованиями к участникам закупки 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») (далее - Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 № 99).

2. Проект контракта содержит условие о размере пени для сторон, исходя из ставки рефинансирования Центрального банка, что не соответствует требованиям статьи 34 Закона о контрактной системе.

Представители заказчика с доводами жалобы ООО «Перспектива» не согласились и пояснили, что при установлении дополнительных требований к участникам закупки руководствовались кодом ОКПД 2, установленным в извещении о закупке, и начальной (максимальной) ценой контракта.

Указание на ставку рефинансирования в проекте контракта считают несущественным несоответствием законодательству о контрактной системе, поскольку в соответствии с указанием Центрального банка Российской Федерации от 11.12.2015 № 3894-У, значение ставки рефинансирования Банка России приравнивается к значению ключевой ставки Банка России, определенному на соответствующую дату. Данное обстоятельство не нарушает права подрядчика.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении аукциона в электронной форме должны содержаться 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 соответствии с частью 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.

Аналогичные требования к участнику закупки должны находить отражение в документации об аукционе в силу части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

В силу части 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.

При этом частью 4 статьи 31 Закона о контрактной системе предусмотрено,

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

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 установлены дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаи 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.

В силу пункта 1 Постановления к участникам закупки 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, предъявляются дополнительные требования согласно Приложению № 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными Приложением N 1 к Постановлению.

В Приложении № 1 для соответствующих товаров, работ, услуг установлены дополнительные требования к участникам закупки, документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям. Так, для 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*, к участнику закупки предъявляются дополнительные требования о наличии 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.

Примечанием к указанному положению Приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 (<*>) регламентировано, 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).

В извещении о проведении электронного аукциона для закупки № 0369300141818000110, пункте 14.3 документации об электронном аукционе заказчиком предусмотрены следующие требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих строительных работ (работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства) 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 (т.е. не менее 2 000 000,00 рублей).

Вместе с тем, объектом рассматриваемой закупки выступает выполнение работ по объекту: «Замощение газонной части по пр. К. Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина». В извещении о закупке заказчиком установлен код позиции КТРУ 42.11.20.000, соответствующий коду ОКПД 2 «Работы строительные по строительству автомагистралей, автомобильных дорог, улично-дорожной сети и прочих автомобильных или пешеходных дорог, и взлетно-посадочных полос аэродромов» начальная (максимальная) цена контракта составляет 10 000 000,00 рублей.

Глагол «превышать» означает делать больше чего-то существующего, установленного; быть больше чего-либо; выходить за пределы допустимого. Синонимом слова «превышать» является глагол «превосходить».

Таким образом, код (ОКПД2) ОК 034-2014, установленный «МКУ «МИС» г. Магнитогорска», включен в пункт 2 Приложения № 1 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99, однако, начальная (максимальная) цена контракта **не превышает 10 млн. рублей**, что не позволяет заказчику применить Постановление Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 и установить дополнительные требования к участникам рассматриваемой закупки.

Как пояснили на заседании Комиссии представители «МКУ «МИС» г. Магнитогорска», заказчик, устанавливая дополнительные требования к участникам закупки, руководствовался позицией Минэкономразвития России, ФАС России, изложенной в письме № 23275-ЕЕ/Д28и, № АЦ/45739/15 от

28.08.2015.

Комиссией Челябинского УФАС России довод заказчика не принимается во внимание, поскольку указанное совместное письмо Минэкономразвития России, ФАС России содержит позицию применения Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 и содержит, в том числе, приложение в виде Таблицы способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и установления дополнительных требований при осуществлении закупок строительных работ. Так, позиция применения Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 не определяет необходимость установления требований к участникам закупки в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе при начальной (максимальной) цене контракта 10 000 000,00 рублей, а лишь указывает на способы определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, когда начальная (максимальная) цена контракта составляет:

- до 10 млн. рублей;

- свыше 10 млн. рублей до 150 млн. рублей (для государственных нужд), до 50 млн. рублей (для муниципальных нужд);

- свыше 150 млн. рублей (для государственных нужд), свыше 50 млн. рублей (для муниципальных нужд).

При этом, объектом закупки должны выступать:

- работы строительные, включенные в код 45 (кроме кода 45.12) ОКПД (за исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения);

- работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения.

Следовательно, позиция Минэкономразвития России, ФАС России, содержащаяся в письме № 23275-ЕЕ/Д28и, № АЦ/45739/15 от 28.08.2015, не применима к рассматриваемой закупке, действия заказчика по установлению дополнительных требований к участникам закупки не соответствуют части 6 статьи 31, пункту 6 части 5 статьи 63, части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Довод жалобы заявителя обоснован.

2. В соответствии с частью 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

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 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пенья устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона о контрактной системе пенья начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем)

Пункты 6.2, 6.8 проекта контракта, согласно которым за просрочку исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, «Подрядчик» уплачивает «Муниципальному заказчику» пеню, начисляемую за каждый день

просрочки исполнения «Подрядчиком» обязательства, предусмотренного контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени **ставки рефинансирования** Центрального банка Российской Федерации от цены Контракта; за просрочку исполнения «Муниципальным заказчиком» обязательств, предусмотренных Контрактом, «Подрядчик» вправе потребовать уплаты пени, в размере 1/300 действующей на дату уплаты пени **ставки рефинансирования** Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы, не соответствуют положениям частей 5, 7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Довод заказчика о том, что указание на ставку рефинансирования в проекте контракта является несущественным несоответствием законодательству о контрактной системе, поскольку не нарушает права подрядчика, не принимается Комиссией Челябинского УФАС России, так как соблюдение требований законодательства о контрактной системе является обязательным для всех участников контрактной системы в сфере закупок и не ставится в зависимость от факта нарушения чьих-либо прав.

Довод жалобы заявителя обоснован.

Действия заказчика могут быть квалифицированы по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и 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,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: «Замощение газонной части по пр. К. Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина» (извещение № 0369300141818000110) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушения части 6 статьи 31, частей 5, 7 статьи 34, пункта 6 части 5 статьи 63, части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе

3. Выдать заказчику, аукционной комиссии, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о контрактной системе.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 539-ж/2018

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о контрактной системе

23 августа 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя

«<...>» - «<...>»

Комиссии:

Членов

«<...>» - «<...>»

Комиссии:

-

«<...>»

«<...>»

на основании решения Челябинского УФАС России от 19.03.2018, вынесенного по итогам рассмотрения жалобы ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение

работ по объекту: «Замощение газонной части по пр. К. Маркса от ул. Грязнова до ул. Гагарина» (извещение № 0369300141818000110) (далее – аукцион, закупка) и проведения внеплановой проверки указанной закупки, с целью устранения нарушений законодательства о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 . «Муниципальному казенному учреждению «Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска» со дня размещения в единой информационной системе в сфере закупок или получения* заказчиком предписания не заключать контракт по итогам проведения электронного аукциона до **полного исполнения пунктов 2, 3 настоящего предписания.**

2. Аукционной комиссии до 31.08.2018 включительно принять решение об отмене протоколов, составленных в ходе проведения Аукциона и передать указанное решение «Муниципальному казенному учреждению «Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска» для направления оператору электронной площадки ООО «РТС-Тендер» и размещения сведений о данном решении на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее ЕИС).

3 . «Муниципальному казенному учреждению «Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска» внести изменения в документацию об аукционе с учетом положений законодательства о контрактной системе и с учетом решения Челябинского УФАС России № 539-ж/2018 от 23.08.2018, в том числе:

- не устанавливать дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99;

- установить условия о начислении пеней за каждый день просрочки исполнения государственным заказчиком, исполнителем обязательств, предусмотренных контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации;

- продлить срок подачи заявок на участие в аукционе не менее чем на 5 дней с момента размещения в единой информационной системе документации с внесенными изменениями;

- разместить документацию с внесенными изменениями в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru.

Продолжить процедуру определения подрядчика.

4. ООО «РТС-Тендер»:

4.1. с 27.08.2018 обеспечить «Муниципальному казенному учреждению

«Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска», аукционной комиссии возможность исполнения пунктов 1-3 настоящего предписания;

4.2. в срок до 03.08.2018 информировать участников закупки о том, что протоколы, составленные по итогам аукциона отменены, заказчиком будут внесены изменения в документацию об аукционе, о возможности участников отозвать заявки и подать заново с учетом измененной аукционной документации, о новой дате и времени проведения аукциона, а также о необходимости наличия на счетах для проведения операций по обеспечению участия в открытых аукционах денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в аукционе.

5 . «Муниципальному казенному учреждению «Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска» в подтверждение исполнения предписания в срок до 14.09.2018 года в адрес Челябинского УФАС России представить доказательства исполнения пунктов 1-3 настоящего предписания, а именно: документы, подтверждающие размещение решения, оформленного по итогам исполнения пункта 2 настоящего предписания, решение об отмене протокола, документацию с изменениями (на диске).

6. ООО «РТС-тендер» в подтверждение исполнения предписания **в срок до 14.09.2018** представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области доказательства исполнения пункта 4 настоящего предписания.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

* Предписание подлежит исполнению с момента его получения в случае, если предписание получено заказчиком ранее размещения его в единой информационной системе, в остальных случаях, предписание должно быть исполнению с момента его размещения в единой информационной системе.