

РЕШЕНИЕ № 154-ВП/2017

11 июля 2017 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: ...	- заместителя Челябинского УФАС России;
	руководителя
	ведущего специалиста -
	эксперта отдела контроля
Членов Комиссии: ...	- закупок для государственных и
	муниципальных нужд
	Челябинского УФАС России;
	специалиста - эксперта отдела
	контроля закупок для
...	- государственных и муниципальных
	нужд Челябинского УФАС России,

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 обращение ООО «ИноТЭК» (далее – Заявитель) о нарушении законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту, модернизации здания биофильтров №2 в п. Вишневогорск, Каслинского района, Челябинской области (извещение № 0169300028117000115) (далее – аукцион) в присутствии:

- представителя Администрации Вишневогорского городского поселения (далее — Заказчик), действующего на основании доверенности № 7 от 10.07.2017,
- представителя Администрации Каслинского муниципального района, действующего на основании доверенности № 7 от 27.06.2017;
- представителя ООО «Проекттехцентр» в качестве заинтересованного лица;
- в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о дате, времени, месте проведения внеплановой проверки,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 04.07.2017 поступила жалоба ООО «ИноТЭК» на действия Заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту, модернизации здания биофильтров №2 в п.

Вишневогорск, Каслинского района, Челябинской области (извещение № 0169300028117000115), объявленного Заказчиком путем размещения в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru. 13.06.2017 извещения о проведении Аукциона.

Решением № 456-ж/2017 от 05.07.2017 жалоба возвращена Заявителю на основании пункта 3 части 11 статьи 105 Закона о контрактной системе, в связи с тем, что жалоба ООО «ИноТЭК» подана с нарушением сроков, установленных законодательством о контрактной системе для подачи жалобы на действия Заказчика. Челябинским УФАС России также принято решение о проведении внеплановой проверки действий Заказчика и аукционной комиссии на основании обращения ООО «ИноТЭК».

Начальная (максимальная) цена контракта – 35 350 710 рублей 00 копеек.

По состоянию на 11.07.2017 контракт по результатам Аукциона не заключен.

Согласно доводам, изложенным в обращении, ООО «ИноТЭК» полагает, что Заказчиком при осуществлении закупки допущены нарушения законодательства о контрактной системе.

1. В проекте контракта отсутствует пункт 5.7.7, что не позволяет участнику аукциона сформировать объективное представление о порядке оплаты контракта, что является существенным условием контракта.

2. Заявитель полагает, что при выполнении работ производится реконструкция здания, а не капитальный ремонт. В связи с этим, Заказчик обязан установить условие о поэтапной оплате выполненных работ на основании части 5 статьи 110.2 Закона о контрактной системе.

3. Заказчиком внесены изменения в описание объекта закупки при подготовке разъяснения положений аукционной документации. Кроме того, Заказчиком не продлены сроки подачи заявок на участие в аукционе.

Представитель Заявителя на заседание комиссии не явился, ходатайств не заявлял.

Представитель Заказчика с доводами обращения частично согласился и пояснил следующее:

1. При подготовке проекта контракта Заказчиком допущена техническая ошибка, в связи с чем пункт 5.7.7 отсутствует в проекте контракта.

2. работы, указанные в документации, относятся к работам по капитальному ремонту, о чем свидетельствует положительное заключение государственной экспертизы.

3. Заказчик при подготовке разъяснений положений аукционной документации разместил часть проектной документации, которая ранее не

была доступна, при этом не продлив сроки подачи заявок на участие в аукционе.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам,

1. В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара.

Как видно из пункта 3.6.2 проекта контракта расчет за выполненные и принятые Заказчиком в полном объеме работы осуществляется в рублях путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Подрядчика в течение 15 рабочих дней на основании документов, указанных в п.5.7.7. настоящего контракта.

Вместе с тем, в проекте контракта отсутствует пункт 5.7.7, следовательно, не представляется возможным установить, на основании каких документов будет производиться оплата выполненных работ, что привело к нарушению части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

2. Согласно части 5 статьи 110.2 Закона о контрактной системе контракт, предметом которого являются строительство и (или) реконструкция объектов капитального строительства, должен содержать условие о поэтапной оплате выполненных подрядчиком работ исходя из объема таких работ и цены контракта.

В силу пункта 14 статьи 1 ГрК РФ реконструкция объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) представляет собой 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

Согласно пункту 14.2 статьи 1 ГрК РФ капитальный ремонт объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - это замена и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов.

Как видно из материалов дела, работы осуществляются на основании проектной документации.

На заседание комиссии Челябинского УФАС России представлен проект «Капитальный ремонт здания биофильтра №2», разработанный ООО «Проекттехцентр», положительное заключение государственной экспертизы, в котором указано, что необходимо выполнить работы по капитальному ремонту.

Также на заседании комиссии Челябинского УФАС России представитель ООО «Проекттехцентр» пояснил, что при выполнении работ параметры объекта капитального строительства не изменяются, в связи с чем работы, указанные в документации являются работами по капитальному ремонту.

Частью 5 статьи 110.2 Закона о контрактной системе не установлено императивное требование о необходимости включения в проект контракта условия о поэтапной оплате при выполнении работ по капитальному ремонту.

Более того, Заявитель не представил на заседание комиссии Челябинского УФАС России какие-либо доказательства, подтверждающие доводы о том, что при выполнении работ осуществляется реконструкция здания.

Таким образом, доводы Заявителя не нашли своего подтверждения.

3. В силу части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Согласно части 5 статьи 65 Закона о контрактной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

Частью 6 статьи 65 Закона о контрактной системе заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. **Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются.** В течение одного дня с даты принятия указанного решения изменения, внесенные в документацию о таком аукционе, размещаются заказчиком в единой информационной системе. При

этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен так, чтобы с даты размещения изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

Комиссией установлено, что в адрес Заказчика поступил запрос о разъяснении положений аукционной документации, в котором было указано, что в проектной документации отсутствуют файлы «АР» (архитектурные решения).

Уполномоченный орган 22.06.2017 разместил разъяснения положений аукционной документации, в котором указал, что чертежи из папки «АР» содержатся в прикрепленном файле.

Таким образом, Заказчиком фактически изменен объект закупки, поскольку файлы, которые представлены Заказчиком при даче разъяснений отсутствовали при размещении извещения и документации.

Более того из толкования частей 3, 5, 6 статьи 65 Закона о контрактной системе следует, что разъяснения являются неотъемлемой частью документации. При даче разъяснений Заказчик фактически внес изменения в аукционную документацию, поскольку был изменен объект закупки.

При этом, Заказчик не продлил срок подачи заявок на участие в аукционе.

Таким образом, действия Заказчика и Уполномоченного органа противоречат части 6 статьи 65 Закона о контрактной системе.

4. Заказчик при осуществлении закупки выбирает код из общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности в целях определения предмета контракта. Более того, правильный выбор кода ОКПД 2 влияет на способ осуществления закупки, на установление требований к участникам закупки, а также на требования Заказчика о предоставлении участником закупки тех или иных документов в составе заявки.

Согласно 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 финансовых ресурсов для исполнения контракта; на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта; опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации; необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

При этом в части 4 статьи 31 Закона о контрактной системе указано, что в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Таким образом, в случае принятия указанного нормативного правового акта заказчик обязан установить указанные дополнительные требования и документы, подтверждающие соответствие указанным требованиям с учетом специфики объекта закупки, в извещении и документации о закупке в соответствии с пунктом 5 части 6 статьи 63, пунктом 2 части 1, частью 3 статьи 64, пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе

Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 (далее - Постановление) утверждены 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 документы, подтверждающие соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям.

В пункте 1 Постановления указано, что 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 № 1 к настоящему постановлению.

При этом, как следует из буквального толкования данного положения Постановления дополнительные требования устанавливаются при проведении аукциона как открытым, так и закрытым способом.

В Приложении № 1 к Постановлению установлены виды товаров, работ, услуг, при закупке которых необходимо устанавливать дополнительные требования, в том числе 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.

Дополнительным требованием, которое заказчик должен установить к участнику при осуществлении закупки данных работ, является опыт 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.

Документами, подтверждающими соответствие участника закупки данным требованиям, являются 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.

Таким образом, при наличии одновременно трех условий, заказчик обязан установить дополнительные требования к участнику закупки и к составу второй части заявки о предоставлении документов, подтверждающих соответствие участника закупки данным требованиям, а именно:

- закупка осуществляется одним из способов, указанных в Приложении № 1 к Постановлению, в том числе путем проведения электронного аукциона;
- объектом закупки должно быть выполнение работ строительных, включенных в код 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014;
- начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок превышает 10 млн. рублей.

Как следует из извещения и аукционной документации предметом закупки является выполнение работ по капитальному ремонту, модернизации здания биофильтров №2 в п. Вишневогорск, которые в соответствии с извещением отнесены к коду ОКПД2 – 33.12.29.000 «Услуги по ремонту и техническому обслуживанию прочего оборудования специального назначения».

Вместе с тем, антимонопольный орган отмечает, что Приказом Росстандарта от 28.09.2016 N 1238-с внесены изменения в Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности, согласно которому код 33.12.29.000 «Услуги по ремонту и техническому обслуживанию прочего оборудования специального назначения» исключен из классификатора.

Таким образом, Заказчик неправоммерно применил код ОКПД 2 33.12.29.000 «Услуги по ремонту и техническому обслуживанию прочего оборудования специального назначения».

С учетом изложенного, объект закупки включает в себя выполнение работ по капитальному ремонту, модернизации здания биофильтров №2 в п. Вишневогорск, что соответствует коду ОКПД 2 подкоду - 41.20.40 «Работы строительные по возведению нежилых зданий и сооружений (работы по строительству новых объектов, возведению пристроек, реконструкции и ремонту зданий)».

Действия Заказчика, связанные с неверным выбором кода ОКПД 2 привели к тому, что Заказчик в извещении и документации об аукционе не установил дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 2 Приложения № 1 к Постановлению № 99, частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, следствием неправильного выбора кода ОКПД 2 при проведении аукциона являются нарушения пункта 6 части 5 статьи 63, части 3 статьи 64, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, поскольку в извещении о проведении аукциона и документации об аукционе не установлены дополнительные требования к участникам закупки, предусмотренные Приложением № 1 к Постановления 99, частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Заказчик установил требование о необходимости предоставления во второй части заявки копии (копий) 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.

Тем не менее, положения документации, которые устанавливают требование о необходимости предоставления документов, подтверждающих наличие опыта выполнения строительных работ, не соответствуют пункту 2 Приложения № 1 к Постановлению №99, что является нарушением пункта 2 части 5 статьи 66, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, антимонопольный орган отмечает, что аукцион состоялся, участники представили в составе заявок документы, подтверждающие опыт выполнения соответствующих работ.

5. В силу части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе в случае, если при

проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

При этом, Законом о контрактной системе не предусмотрена возможность предоставления обеспечения исполнения контракта в виде предоставления информации, подтверждающей добросовестность такого участника.

Как видно из пункта 26 документации об аукционе и пункта 9.3 проекта контракта, Заказчиком установлено условие, согласно которому победитель аукциона обязан предоставить обеспечение исполнения контракта в размере, превышающим в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, в сумме 15 907 819 (пятнадцать миллионов девятьсот семь тысяч восемьсот девятнадцать) рублей 50 копеек, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в случае, если предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта.

Вместе с тем, в данном случае начальная (максимальная) цена контракта составляет 35 350 710 рублей 00 копеек, что не позволяет предложить победителем аукциона обеспечения исполнения контракта в виде информации, подтверждающей добросовестность такого участника.

Таким образом, действия Заказчика противоречат части 1 статьи 37, части 1 статьи 96, пункту 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

6. Согласно части 5 части 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 ставки рефинансирования 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.

Согласно пункту 3 Постановление Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 (далее – Постановление №1063), размер штрафа устанавливается условиями контракта в виде фиксированной суммы, рассчитываемой как процент **цены контракта** или ее значения, определяемого в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

В пункте 5 Постановление №1063 указано, что за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

Пунктом 6.3 проекта контракта установлено, что за ненадлежащее исполнение Заказчиком обязательств по Контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, Подрядчик вправе потребовать уплаты штрафа в размере 2 % цены контракта.

Согласно пункту 6.5 проекта контракта за неисполнение или ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, Подрядчик выплачивает Заказчику штраф в размере 5 % цены контракта.

Вместе с тем, начальная (максимальная) цена контракта составляет 35 350 710 рублей 00 копеек, при этом, цена контракта по результатам проведения аукциона может быть снижена.

Таким образом, Заказчиком указана фиксированная сумма штрафа и не предусмотрена возможность её вариативности, поскольку в проекте контракта не учитывается размер штрафа в случае снижения цены контракта, что противоречит части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Принимая во внимание особую значимость объекта, на котором будет выполнен капитальный ремонт, а также наличие заинтересованности участников закупки в участии в аукционе, антимонопольный орган, руководствуясь принципами разумности, добросовестности и справедливости, принимает решение о выдаче предписания об устранении нарушений законодательства о контрактной системе путем продолжения процедуры электронного аукциона и внесения изменений в проект контракта

при его направлении заказчиком победителю закупки.

Исходя из изложенного, информации, представленной Заявителем, Заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе,

Р Е Ш Е Н И Е

1. Признать довод обращения ООО «ИноТЭК» о нарушении законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту, модернизации здания биофильтров №2 в п. Вишневогорск, Каслинского района, Челябинской области (извещение № 0169300028117000115) частично обоснованными:

- обоснованными в части отсутствия в проекте контракта пункта 5.7.7, что не позволяет определить порядок оплаты выполненных работ;
- обоснованными в части нарушения порядка предоставления разъяснений положений аукционной документации;
- в остальной части необоснованными.

2. По результатам внеплановой проверки признать в действиях Заказчика нарушения частей 5 и 13 статьи 34, части 1 статьи 37, пункта 6 части 5 статьи 63, пунктов 2 и 8 части 1 и части 3 статьи 64, части 6 статьи 65, пункта 2 части 5 статьи 66, части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

3. Признать в действиях Уполномоченного органа нарушения части 6 статьи 65 Закона о контрактной системе

4. Выдать Заказчику и оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание.

5. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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