

«08» октября 2015 года
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления, председатель
Комиссии;
Сухоплюев Д.В. - заместитель начальника отдела контроля закупок, член
Комиссии;
Соловьев А.О. - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член
Комиссии;

в отсутствие представителей подателя жалобы ООО «КузбассИнвестСтрой»,

в присутствии представителя Верхне-Обского бассейнового водного управления
Федерального агентства водных ресурсов:

«...» – (по доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «КузбассИнвестСтрой» на действия Верхне-Обского
бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при
проведении открытого конкурса № 0151100011115000004 на выполнение работ по
расчистке, углублению и спрямлению русла р. Иша в районе с. Чоя и с. Гусевка
Республики Алтай,

УСТАНОВИЛА:

14.09.2015г. на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение
о проведении открытого конкурса № 0151100011115000004 на выполнение работ по
расчистке, углублению и спрямлению русла р. Иша в районе с. Чоя и с. Гусевка
Республики Алтай. Начальная (максимальная) цена контракта - 19 487 070 рублей.

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «КузбассИнвестСтрой» с
жалобой на действия Верхне-Обского бассейнового водного управления
Федерального агентства водных ресурсов при проведении открытого конкурса №
0151100011115000004. Суть жалобы сводится к следующему.

Податель жалобы обращает внимание, что заказчиком определен код объекта
данной закупки по ОКДП 75.13.11.140 «Услуги государственного управления
деятельностью в сфере водных ресурсов». Податель жалобы считает, что заказчик
неверно определил код закупки по ОКДП, наиболее подходящий код закупки по
ОКДП это код 45.24.14 «Работы дноуглубительные и прочие строительные
гидротехнические».

Также податель жалобы сообщает, что заказчиком неверно выбран такой способ
закупки как открытый конкурс, т.к. в соответствии с Распоряжением Правительства
РФ от 31.10.13г. № 2019-р «О перечне товаров, работ, услуг, в случае осуществления

закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме» код по ОКДП 45 «Работы строительные» включен в перечень, а с учетом вышеуказанных доводов подателя жалобы, заказчик должен был проводить электронный аукцион, а не открытый конкурс.

Также податель жалобы считает, что заказчик должен был установить дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 99 «Об установлении дополнительных требований...» и ч.2 ст.31 Федерального закона № 44-ФЗ.

На жалобу ООО «КузбассИнвестСтрой» поступили возражения от Верхне-Обского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов, в которых сообщается следующее.

Заказчик утверждает, что в соответствии с пунктом 2 статьи 24 Федерального закона № 44-ФЗ открытый конкурс наравне с электронным аукционом является конкурентным способом определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Единственное ограничение, установленное в извещении и документации открытого конкурса, - ограничение участия в определении исполнителя, установленное в соответствии с пунктом 4 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ, - участниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. Причина ограничения – исполнение заказчиком требования части 1 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ. Для участия в открытом конкурсе подали заявки шесть участников закупки, в том числе и три участника, являющиеся субъектами малого предпринимательства, которые раньше подавали заявки на участие в электронном аукционе.

Заказчик утверждает, что в случае, если ООО «КузбассИнвестСтрой» является субъектом малого предпринимательства и соответствует требованиям статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ, установленным в документации открытого конкурса, то никаких дополнительных ограничений к участию в открытом конкурсе у него нет, как не было бы и при проведении электронного аукциона. Следовательно, утверждение ООО «КузбассИнвестСтрой» об ограничении количества участников и снижении конкуренции из-за способа осуществления закупки является бездоказательным и надуманным.

Заказчик пояснил, что применение кода ОКПД 45.24.12.132 при осуществлении вышеуказанной закупки обусловлено также дополнительными требованиями, установленными Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 (ред. от 02.07.2015) «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».

Пунктом 2 Приложения 1 к Постановлению предусмотрено, что при выполнении работ строительных, включенных в код 45 (кроме кода 45.12) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) ОК 034-2007, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота)

превышает 10 млн. рублей, устанавливаются дополнительные требования к участнику закупки - 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.

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).

Заказчик считает, что ни одна из указанных выше работ не включает работы, аналогичные работам открытого конкурса. То есть квалифицированные лица, имеющие специализацию по выполнению работ открытого конкурса, не будут иметь возможность принять участие в закупке. Заказчик утверждает, что открытый конкурс дает право участвовать всем заинтересованным лицам, электронный аукцион в данном случае не даст возможность принять участие в закупке квалифицированным лицам, имеющим необходимую специализацию. В данном случае, по мнению заказчика, применение кода ОКПД 45 повлечет нарушение принципа обеспечения конкуренции, установленного статьей 6 Федерального закона № 44-ФЗ.

Заказчик утверждает, что воспользовавшись правом проведения открытого конкурса (в отличие от электронного аукциона), в целях эффективного использования средств федерального бюджета смог установить критерий оценки заявки «квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации, специалистов и иных работников определенного уровня квалификации», при этом никаких ограничений участникам закупки установлено не было, в открытом конкурсе могли принимать участие и участники, не выполнявшие ранее данный вид работ.

Ввиду того, что средства федерального бюджета на проведение вышеуказанного мероприятия выделены в соответствии с Приказом Федерального агентства водных ресурсов от 19.01.2015 № 3 «Об утверждении перечней водохозяйственных мероприятий, финансируемых за счет средств федерального бюджета в 2015 году и плановом периоде 2016 и 2017 годов в рамках подпрограммы «Использование водных ресурсов» государственной программы Российской Федерации «Воспроизводство и использование природных ресурсов» (с изменениями, внесенными приказами Росводресурсов от 17.07.2015 № 137, от 31.08.2015 №170) распределения бюджетных ассигнований на водохозяйственные мероприятия территориальным органам Росводресурсов по КБК 052 0406 2820019 244 226, виды расходов по которой не относятся к расходам, связанным с капитальными вложениями, а также цель выполняемых работ, предусмотренных проектной документацией, направлены на предотвращение негативного воздействия вод (Техническое задание прилагается), заказчик определил код объекта закупки: ОКПД 75.13.11.140 «Услуги государственного управления деятельностью в сфере

водных ресурсов».

С учетом изложенного, заказчик считает жалобу ООО «КузбассИнвестСтрой» в части неправильности применения заказчиком кода по ОКПД, неправомерности выбранного способа закупки, ограничения количества участников и снижения конкуренции, необоснованной.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с техническим заданием данного электронного аукциона, фактически выполнению подлежат, в том числе, работы по выемке грунта. В соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности № ОК 034-2007 код 45.24.14 «Работы дноуглубительные и прочие строительные гидротехнические» включает в себя - работы дноуглубительные, работы по удалению скальных пород и илистых отложений и прочие работы, общестроительные гидротехнические и т.д. Таким образом, заказчиком при размещении сведений о данной закупке неверно был выбран код 75.13.11.140 «Услуги государственного управления деятельностью в сфере водных ресурсов», т.к. фактически в соответствии с техническим заданием открытого конкурса выполнению подлежат именно работы, а в частности, работы дноуглубительные. Данный довод подателя жалобы нашел свое подтверждение.

В соответствии с ч.2 ст.31 Федерального закона № 44-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию: 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. Так Постановлением Правительства РФ № 99 «Об установлении дополнительных требований...» установлено, 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 N 1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением N 1 к настоящему постановлению. В приложении № 1 указано, что выполнение работ строительных, включенных в код 45 (кроме кода 45.12) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) ОК 034-2007, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей предъявляются дополнительные требования к участникам таких закупок. Соответствие участников такой закупки дополнительному требованию подтверждается следующими документами: «копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ; копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за

исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, аукционе».

С учетом изложенного, заказчик при проведении данной закупки допустил нарушение ч.2 ст.31 Федерального закона № 44-ФЗ, а именно, не установил вышеуказанное требование к участникам данной закупки, а также не установил требование о представлении в составе заявки документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованию ч.2 ст.31 Федерального закона № 44-ФЗ. Данный довод подателя жалобы нашел свое подтверждение.

Как было установлено выше, заказчиком был неверно определен код закупки по ОКДП. Фактически работы в рамках данного открытого конкурса должны квалифицироваться по коду 45.24.14 «Работы дноуглубительные и прочие строительные гидротехнические». В таком случае, в соответствии с Распоряжением Правительства РФ от 31.10.13г. № 2019-р «О перечне товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме» заказчик должен был проводить электронный аукцион, а не открытый конкурс, т.к. код 45 входит в вышеуказанный перечень. Таким образом, довод подателя жалобы нашел свое подтверждение.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 ФЗ №44-ФЗ внеплановой проверки данного электронного аукциона установлено следующее.

В п.6.1 документации открытого конкурса указано, что в соответствии со ст.30 Федерального закона № 44-ФЗ участникам закупки предоставляются преимущества.

Согласно ч.4 ст.27 Федерального закона № 44-ФЗ преимущества в соответствии со статьями 28 - 30 ФЗ № 44-ФЗ предоставляются при осуществлении закупок:

- 1) учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы;
- 2) организациям инвалидов;
- 3) субъектам малого предпринимательства;
- 4) социально ориентированным некоммерческим организациям.

Согласно п.4 ч.3 ст. 49, п.5 ч.5 ст.63 и п.6 ч.1 ст.73 Федерального закона № 44-ФЗ в извещениях о проведении аукциона, открытого конкурса и запроса котировок указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 - 30 Федерального закона № 44-ФЗ.

Нормы указанных статей корреспондируют со статьями 28, 29 и 30 Федерального закона № 44-ФЗ. Статьи 28, 29 и 30 являются специальными нормами Федерального закона № 44-ФЗ, предусматривающими порядок предоставления преимуществ и

установления ограничений в закупках.

Статьи 28 и 29 Федерального закона № 44-ФЗ прямо предусматривают предоставление преимуществ учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы и организациям инвалидов.

В свою очередь, статья 30 Федерального закона № 44-ФЗ прямо предусматривает установление в извещениях об осуществлении закупок ограничений в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации (ч.3 и ч.8 ст.30 Федерального закона № 44-ФЗ). Положения статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ не содержат норм о предоставлении каких-либо преимуществ субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям. Данное обстоятельство связано с тем, что в случае установления ограничения участия в закупке по статье 30 Федерального закона № 44-ФЗ, ее участниками могут быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации. В связи с этим, предоставление преимуществ субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям перед этими же участниками закупки является абсурдным. Таким образом, предоставление преимуществ, не предусмотренных статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ, является деянием, противоречащим нормам Федерального закона № 44-ФЗ.

Более того, статьи Федерального закона № 44-ФЗ, регламентирующие порядок подачи заявок на участие в открытом конкурсе, электронном аукционе, запросе котировок (ст.51, ст.66, ст.73), предусматривают представление в заявках документов, подтверждающих получение преимуществ только по статьям 28, 29 Федерального закона № 44-ФЗ. При этом, в данных статьях установлено требование о предоставлении в заявке участника закупки декларации о принадлежности участника закупки к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ.

Совокупность указанных норм свидетельствует о невозможности предоставления преимуществ в соответствии со ст.30 Федерального закона № 44-ФЗ и указание о возможности предоставления преимуществ вводит участников закупок в заблуждение, не соответствует вышеуказанным положениям законодательства.

Части 5 и 6 ст.30 ФЗ № 44-ФЗ устанавливают требование к поставщику, не являющемуся СМП или СОНКО о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП или СОНКО с указанием в контракте объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Данные положения не предусматривают каких – либо преимуществ СМП или СОНКО перед другими участниками закупки, а трактуют условие исполнения заключенного контракта в части привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП или СОНКО. С учетом вышеуказанных обязательных особенностей при осуществлении закупок у СМП/СОНКО указывают информацию об ограничениях, связанных с участием в закупке только СМП/СОНКО в соответствии со статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ. А при наличии преимуществ указывают преимущества в соответствии со

статьями 28 и 29 Федерального закона № 44-ФЗ.

Таким образом, заказчиком в документации открытого конкурса размещена ненадлежащая информация относительно предоставления преимуществ субъектам малого предпринимательства, а также социально ориентированным некоммерческим организациям, способная ввести в заблуждение участников закупки. При проведении данного открытого конкурса заказчик нарушил ст.30 Федерального закона № 44-ФЗ.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15 и п.2 ч.22 ст.99 ФЗ №44-ФЗ, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КузбассИнвестСтрой» на действия Верхне-Обского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при проведении открытого конкурса № 0151100011115000004 на выполнение работ по расчистке, углублению и спрямлению русла р. Иша в районе с. Чоя и с. Гусевка Республики Алтай обоснованной.

2. Признать Верхне-Обское бассейновое водное управление Федерального агентства водных ресурсов нарушившим Распоряжение Правительства РФ от 31.10.13г. № 2019-р «О перечне товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме», ст.24, ч.2 ст.31, ст.30 Федерального закона № 44-ФЗ.

3. Выдать Верхне-Обскому бассейновому водному управлению Федерального агентства водных ресурсов предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе с требованием об аннулировании определения поставщика (исполнителя, подрядчика).

4. Передать материалы дела ответственному должностному лицу Новосибирского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных должностных лиц заказчика к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-391

об устранении нарушения законодательства о контрактной системе

«08» октября 2015 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г.

- зам. руководителя управления, председатель Комиссии;

Сухоплюев Д.В.

- заместитель начальника отдела контроля закупок, член Комиссии;

-

- ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок.

на основании своего решения № 08-01-391 от 08.10.2015г. по жалобе ООО «КузбассИнвестСтрой» на действия Верхне-Обского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов при проведении открытого конкурса № 0151100011115000004,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Для устранения нарушений законодательства РФ о контрактной системе заказчику - Верхне-Обскому бассейновому водному управлению Федерального агентства водных ресурсов необходимо:

- прекратить нарушение ч.2 ст.31 Федерального закона № 44-ФЗ, а именно, устанавливать к участникам закупок дополнительные требования в случаях, предусмотренных Постановлением Правительства № 99 «Об установлении дополнительных требований...» и описанием объекта закупки заказчика. Также требовать от участников закупок представления в составе заявки на участие в закупке документов и сведений, предусмотренных Постановлением Правительства № 99 «Об установлении дополнительных требований...»;

- прекратить нарушение ст.30 Федерального закона № 44-ФЗ, а именно, при осуществлении закупок в порядке, предусмотренном ст.30 Федерального закона № 44-ФЗ, устанавливать в извещениях об осуществлении закупок и документациях о закупке исключительно ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации;

- прекратить нарушение ст.24 Федерального закона № 44-ФЗ и Распоряжения Правительства РФ от 31.10.13г. № 2019-р «О перечне товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме», а именно, в случае если работы, предусмотренные объектом закупки, включены в вышеуказанный перечень, осуществлять закупку исключительно способом электронного аукциона.

- аннулировать проведение закупки путем осуществления открытого конкурса № 0151100011115000004 на выполнение работ по расчистке, углублению и спрямлению русла р. Иша в районе с. Чоя и с. Гусевка Республики Алтай.

Для устранения нарушений законодательства РФ о контрактной системе комиссии по осуществлению закупок заказчика - Верхне-Обского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов необходимо:

- отменить решения комиссии по осуществлению закупок Верхне-Обского бассейнового водного управления Федерального агентства водных ресурсов, зафиксированные в протоколах, составленных в ходе осуществления данной закупки;

Исполнить указанное предписание в срок до 23.10.2015г.

Представить в адрес Новосибирского УФАС России информацию об исполнении

указанного предписания, в срок до 30.10.2015г.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Согласно ч.7 ст.19.5 КоАП РФ невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией в установленный срок законного предписания, требования органа, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц в размере пятисот тысяч рублей.