

Дело № 70мз-17

Заказчик :

МУП МО «город Архангельск»
«Горсвет»

163000, г. Архангельск, Троицкий
проспект, д. 62

E-mail:office@arhgorsvet.ru,
korablev@arhgorsvet.ru

Оператор электронной площадки:

АО «Единая электронная торговая
площадка»

117312, г. Москва, ул.
Кожевническая, д. 14, стр. 5

E-mail: info@roseltorg.ru

Заявитель:

ООО "Перспектива"

443099, г. Самара, ул. Куйбышева,
79, 64

E-mail: pers-tender@mail.ru

РЕШЕНИЕ

27 марта 2017 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Короткова И.Ю. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела
контроля закупок,

Члены комиссии:

Вознесенская Н.В. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,
Чирова Л.А. Специалист-эксперт отдела контроля закупок,

на основании пункта 1 части 15 статьи 99, статьи 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

В присутствии представителей от:

Заказчика: Скачковой О.А. (доверенность от 24.03.2017), Кораблева А.А. (доверенность от 24.03.2017), Подлесной У.Н. (доверенность от 24.03.2017);

Заявитель уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

20 марта 2017 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступила жалоба ООО "Перспектива" (далее – Заявитель) на действия заказчика – МУП МО «город Архангельск» «Горсвет» (далее – Заказчик), при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по строительству шести линий наружного освещения в г. Архангельске (извещение № 0524300000617000002). Заявителем подана жалоба 17 марта 2017 года в 14:59.

Содержание жалобы:

Обжалуются действия Заказчика в связи с утверждением документации об аукционе несоответствующей ФЗ «О контрактной системе». Заявитель также указывает, что заказчиком размещено разъяснение положений документации об аукционе без указания предмета.

Заказчик не согласен с доводами Заявителя по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе от 24.03.2017 № 529/02.

Комиссия Архангельского УФАС России рассмотрела жалобу и провела на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

22.02.2017 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0524300000617000002 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения договора на выполнение работ по строительству шести линий наружного освещения в г. Архангельске (далее – документация об аукционе).

10.03.2017 внесены изменения в извещение и в документацию об аукционе (далее – Изменения).

Оператор электронной площадки – АО «Единая электронная торговая площадка».

Согласно части 3 статьи 65 ФЗ «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.

В соответствии с частью 4 статьи 65 ФЗ «О контрактной системе» в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в [части 3](#) данной статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Как подтверждается материалами дела, 10.03.2017 16:08 (МСК) Заказчиком размещено в единой информационной системе разъяснение положений документации об аукционе без указания предмета запроса. Указанное разъяснение содержит только ответ на запрос.

Таким образом, Заказчик при размещении разъяснения положений документации об аукционах нарушил часть 4 статьи 65 ФЗ «О контрактной системе».

На основании пункта 3 части 2 статьи 31 ФЗ «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, дополнительные требования, в том числе к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;

В соответствии с частью 3 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе» перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок

дополнительным требованиям, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 04 февраля 2015 года № 99 утверждены дополнительные требования 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 № 99).

Пунктом 2 Приложения № 1 Постановления № 99 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 установлено следующее дополнительное требование к участникам 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.

Объектом закупки является выполнение работ по строительству шести линий наружного освещения в г. Архангельске.

Начальная (максимальная) цена договора – 7 965 637,20 рублей.

Частью 5 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что информация об установленных требованиях в соответствии с [частями 1, 1.1, 2 и 2.1](#) указанной статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно пункту 12 раздела I документации об аукционе Заказчиком установлено, в том числе следующее требование к участникам закупки: наличие опыта исполнения на выполнение соответствующих строительных работ за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в аукционе.

В соответствии с частью 6 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе» заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований указанного Федерального закона.

С учетом того, что начальная (максимальная) цена договора по рассматриваемому аукциону не превышает 10 млн. рублей, Заказчик не вправе был устанавливать требования в соответствии с частью [2](#) статьи 31 ФЗ «О контрактной системе».

Таким образом, Заказчик нарушил часть 6 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе».

Частью 3 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе» определено, что документация об

электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) указанной статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1, 2](#) и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 указанного Федерального закона.

Пункт 1 части 1 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе» устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В пункте 12 раздела I документации об аукционе установлено следующее требование к участникам закупки: «Наличие свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объекта капитального строительства выданное саморегулируемой организацией».

Из подобной формулировки не ясно, на какие виды работ требуется свидетельство саморегулируемой организации.

Следовательно, Заказчик, устанавливая указанное требование, не конкретизировал к каким видам работам требуется иметь свидетельство СРО участникам закупки.

Таким образом, Заказчик нарушил часть 3 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе» документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) указанного Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 ФЗ «О контрактной системе» вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1, частями 2](#) и [2.1](#) статьи 31 (при наличии таких требований) указанного Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9](#) части 1 статьи 31 указанного Федерального закона.

В пункте 10 раздела I «документации об аукционе» установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию:

4) декларация о соответствии участника электронного аукциона следующим требованиям:

а) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие

решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

б) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

в) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

г) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

д) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

е) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в

качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящего раздела документации об электронном аукционе понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

Частью 1 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе» (в ред. Федерального [закона](#) от 28.12.2016 N 489-ФЗ) определено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе и вновь введенные с 09.01.2017:

7) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные [статьями 289, 290, 291, 291.1](#) Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

7.1) участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 19.28](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Следовательно, Заказчик, устанавливая требование о предоставлении в составе заявки декларации о соответствии участника электронного аукциона требованиям, не учел вновь введенные с 09.01.2017 Федеральным [законом](#) от 28.12.2016 N 489-ФЗ требования к участникам закупки, указанные в пунктах 7, 7.1 части 1 статьи 31 ФЗ «О контрактной системе».

Таким образом, Заказчик нарушил пункт 2 части 1 статьи 64 ФЗ «О контрактной системе».

Частью 4 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» определено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии со статьей 34 ФЗ «О контрактной системе» постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 года № 1063 утверждены Правила

определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее- Правила).

Согласно части 5 статьи 34 ФЗ «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). Пени начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пени 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.

Пунктами 2 и 3 Правил установлено, что размер штрафа, определенный с учетом положений законодательства Российской Федерации, устанавливается в контракте в фиксированном виде в соответствии с Правилами.

Пункт 5 Правил содержит порядок (формулу) расчет размера фиксированной суммы штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, в зависимости от цены контракта.

Комиссией Архангельского УФАС России установлено, что в проект договора не включено обязательное условие об ответственности Заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств в виде пени за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного договором, и не установлен размер такой пени в соответствии с требованиями части 5 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе», а также не установлен размер штрафа в виде фиксированной суммы за неисполнение или ненадлежащее исполнение Заказчиком, обязательств, предусмотренных договором в соответствии с пунктом 5 Правил.

Таким образом, Заказчик нарушил часть 5 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

Частями 7 и 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» определено следующее:

- пени 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 ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем);

- штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации.

Пункт 4 Правил содержит порядок (формулу) расчет размера фиксированной суммы штрафа за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, в зависимости от цены контракта.

В соответствии с пунктом 6 Правил пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени [ставки](#) рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле.

Пунктом 8.3 проекта договора определено, что «в случае нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ на объекте, просрочки передачи Заказчику результатов выполненных работ, просрочки Подрядчиком установленных настоящим Договором сроков передачи Заказчику исполнительной документации или документов о качестве, сроков устранения недостатков работ Заказчик имеет право взыскать с Подрядчика неустойку в размере 0,1 процента от стоимости работ по настоящему Договору за каждый день просрочки. Стоимость не произведенных в срок работ определяется Заказчиком. Пени уплачиваются Заказчику путем удержания из общей стоимости работ Подрядчика по настоящему договору, указанной в п. 2.1 настоящего договора. При превышении суммы пени стоимости работ по настоящему договору, пени уплачиваются Подрядчиком дополнительно. При превышении суммы пени стоимости работ по настоящему договору, пени уплачиваются Подрядчиком дополнительно».

Как подтверждается материалами дела, обязательное условие об ответственности Подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств в виде пени за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного договором, установлено Заказчиком не в соответствии с пунктом 6 Правил, а также не установлены размер штрафа в виде фиксированной суммы за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных договором в соответствии с пунктом 4 Правил.

Таким образом, Заказчик нарушил части 7, 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

Руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "Перспектива" обоснованной.
2. Признать Заказчика - МУП МО «город Архангельск» «Горсвет», нарушившим часть 4 статьи 65, часть 6 статьи 31, часть 3 статьи 64, пункт 2 части 1 статьи 64 части 5, 7, 8 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».
3. Заказчику, аукционной комиссии, созданной заказчиком, (далее – аукционная комиссия), оператору электронной площадки - АО «Единая электронная торговая площадка» (далее – Оператор электронной площадки) выдать предписание об устранении выявленных нарушений ФЗ «О контрактной системе», а именно:
 - 3.1. Заказчику, аукционной комиссии провести процедуру рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе без учета дополнительного требования о наличии опыта, установленного в пункте 12 раздела I документации об аукционеОператору электронной площадки обеспечить Заказчику, аукционной комиссии возможность исполнения пункта 3.1 настоящего решения (предписания).
4. Заказчику, аукционной комиссии пункт 3.1 решения (предписания) исполнить **в срок до 07 апреля 2017 года** и сообщить об его исполнении в Архангельское УФАС России в этот же срок, в том числе по факсу (8182) 21-54-45 либо на адрес электронной почты fo29@fas.gov.ru (с приложением подтверждающих документов).

Примечание. Согласно части 9 статьи 106 ФЗ «О контрактной системе» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

И.Ю. Короткова

Члены Комиссии

Н.В. Вознесенская

Л.А. Чирова