

Решение № 05-6/1-156-2017

11 августа 2017 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России)

в присутствии представителей Администрации Конаковского района Тверской области (далее - Заказчик)

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «Недра Сибири» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации 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, пунктами 6.1.9, 7.7 – 7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 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) и Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 04.08.2017 поступила жалоба Общества, согласно которой документация об электронном аукционе на право заключения контракта на реконструкцию системы теплоснабжения с. Городня Конаковского района Тверской области (извещение от 21.07.2017 № 0136300000717000054) не соответствует требованиям Закона в связи с:

1) неустановлением конкретного объема привлечения субподрядных организации из числа СМП/СОНО;

2) неуказанием конкретной группы работ, в рамках дополнительных требований к участникам закупки в соответствии с требованиями постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление № 99), а также установление дополнительных требований без учета внесенных в Постановление № 99 изменений;

3) установлением в проекте контракта размера банковской гарантии без учета применения антидемпинговых мер;

4) установлением обязанности заключения контракта в бумажном виде.

Заказчиком представлены письменные возражения на жалобу.

На момент рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее:

21.07.2017 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на реконструкцию системы теплоснабжения с. Городня Конаковского района Тверской области и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 26 394 360,00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

1. Согласно пункту 5 части 5 статьи 63 Закона в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона, указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28 - 30 Закона.

Согласно части 5 статьи 30 Закона заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого

предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В соответствии с частью 6 статьи 30 Закона условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 статьи 30 Закона, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 статьи 30 Закона, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Закона. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В извещении о проведении аукциона установлено требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (в соответствии с частью 5 статьи 30 Закона), в объеме не менее 15 (пятнадцати) процентов от цены контракта.

В пункте 3.3.44 проекта контракта установлено, что Подрядчик обязуется привлекать к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - субподрядчики, соисполнители) **в объеме не менее 15 (пятнадцати) процентов от цены Контракта.**

Таким образом, установленный Заказчиком минимальный объем привлечения к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций – «не менее 15 (пятнадцати) процентов от цены Контракта», вопреки доводам жалобы, приведенным положениям части 6 статьи 30 Закона соответствует.

Изложенное соответствует правовой позиции арбитражного суда Северо-Западного округа, изложенной в постановлении от 30.11.2016 по делу № А56-78004/2015.

В данной части жалоба Общества является необоснованной.

2. Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 и частью 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона, а также требование, предъявляемое

к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона 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 Закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона.

В соответствии с частью 2 статьи 31 Закона 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.

Согласно части 3 статьи 31 Закона перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в части 2 статьи 31 Закона, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Такие дополнительные требования к участникам закупок и перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99.

Пунктом 1 Постановления № 99 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 № 1 к данному постановлению. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением № 1 к Постановлению № 99.

Пунктом 2 приложения 1 Постановления № 99 установлено, что при осуществлении

закупки на 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, устанавливаются дополнительные требования о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> (согласно примечанию) 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 документами, подтверждающими соответствие участников закупки дополнительным 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. 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.

Согласно примечанию <*> 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).

Согласно извещению о проведении электронного аукциона предметом закупки является реконструкция системы теплоснабжения с. Городня Конаковского района Тверской области, код 41.20.40.900 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014; при этом начальная (максимальная) цена контракта составляет 26 394 360 руб., следовательно, Заказчик обязан был установить предусмотренные Постановлением № 99 дополнительные требования к участникам закупок при проведении оспариваемого аукциона, а также указать конкретную группу строительных работ, на выполнение которых заключается контракта, по которой требуется наличие опыта исполнения контракта.

Вместе с тем, Заказчиком ни в извещении о проведении аукциона, ни в документации об аукционе не указана конкретная группа строительных работ, что

является нарушением требований частей 2 и 3 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63, пунктом 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Закона и Постановления № 99.

Таким образом, в данной части жалоба Общества является обоснованной.

3. Согласно пункту 8 статьи 42 Закона заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено Законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, в том числе, информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 Закона).

Согласно части 4 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 96 Закона заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 96 Закона.

Согласно части 6 статьи 96 Закона размер обеспечения исполнения контракта должен составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки. В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Закона.

Основные требования к содержанию контракта установлены статьей 34 Закона; антидемпинговые меры при проведении конкурса и аукциона установлены статьей 37 Закона, частью 1 которой, в частности, установлено, что 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).

В пункте 3 раздела IX «Заключение контракта по результатам электронного аукциона» документации об аукционе указано, что в случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона

предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 Закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

В пункте 7.1 проекта контракта установлено, что размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере 30 % начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 7 918 308 руб.

Способ обеспечения исполнения Контракта определяется Подрядчиком самостоятельно:

Вариант 1 - Исполнение Контракта обеспечивается предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта не менее чем на один месяц.

Вариант 2 - Исполнение Контракта обеспечивается внесением денежных средств на указанный «Заказчиком» счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими «Заказчику».

Пунктом 7.2 проекта контракта предусмотрено, что в случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене Контракта, Подрядчик предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 Закона в размере: ____ (____) рублей __ копеек.

Закон, императивно устанавливая требование о том, что извещение об осуществлении закупки, документация о закупке, проект контракта должны содержать информацию о размере обеспечения исполнения контракта – Заказчиком данное требование исполнено, вместе с тем не устанавливает обязанность Заказчика указывать информацию об антидемпинговых мерах в документации о закупке или проекта контракта; такие антидемпинговые меры Заказчик обязан применить в силу статьи 37 Закона вне зависимости от того, содержит ли документация о закупке и проект контракта антидемпинговые меры или нет.

Кроме того, Комиссия отмечает, что результаты аукциона свидетельствуют об отсутствии оснований для применения антидемпинговых мер.

4. В соответствии с частью 7 статьи 70 Закона в течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, и предоставления таким победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт,

подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе.

Согласно части 8 статьи 70 Закона с момента размещения в единой информационной системе предусмотренного частью 7 статьи 70 Закона и подписанного заказчиком контракта он считается заключенным.

Таким образом, контракт по результатам аукциона в электронной форме также заключается в форме электронного документа; Закон не предусматривает заключение такого контракта в бумажном виде.

При этом, вопреки доводам жалобы, документация об аукционе и проект контракта не содержат требование о заключении контракта в бумажном виде.

Таким образом, в данной части жалоба Общества является необоснованной.

Вместе с тем, Комиссия не находит оснований для выдачи предписания об устранении выявленных правонарушений с учетом следующего.

Согласно протоколу от 07.08.2017 на участие в электронном аукционе было подано 4 заявки, две из которых признаны соответствующими требованиям Закона и требованиям документации об аукционе, две другие заявки отклонены по основаниям, не связанным с доводами жалобы; жалобы от других потенциальных участников закупки, имеющих реальное намерение и возможность исполнить спорный контракт, в Тверское УФАС России не поступали.

Таким образом, выявленное нарушение не повлияло на результат закупки и выбор победителя при проведении электронного аукциона.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Недра Сибири» обоснованной частично.
2. Признать Администрацию Конаковского района Тверской области нарушившей требования частей 2 и 3 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63, пунктом 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев

отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям».

3. Предписание об устранении выявленных нарушений в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд не выдавать.

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