РЕШЕНИЕ

по делу №049/06/65-45/2019

27.06.2019 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

председатель комиссии: <…>

при участии представителя уполномоченного органа – <…>, представителя заказчика – <…>, без участия Заявителя, извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Стройресурс» на положения аукционной документации заказчика при проведении электронного аукциона «Строительство начальной школы на 50 учащихся с детским садом на 30 мест в микрорайоне Снежный города Магадана на 2019-2021 годы» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 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) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения заказчиком требований Закона о контрактной системе при установлении в проекте контракта возможности уменьшения обеспечения исполнения контракта на размер выполненных подрядчиком обязательств, установлении в Извещении неверной даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, неправомерном установлении требований к сроку действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 11.02.2014 №75/14 «Об осуществлении ФАС и территориальными органами ФАС полномочий по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд», Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 05.06.2019 мэрией г. Магадана на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию жилых домов, реализуемых в рамках мероприятия «Строительство начальной школы на 50 учащихся с детским садом на 30 мест в микрорайоне Снежный города Магадана на 2019-2021 годы» (реестровый номер <...>).

   Начальная (максимальная) цена контракта составляет **434 459 560,00** рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 21.06.2019 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников – 24.06.2019; дата проведения аукциона в электронной форме – 27.06.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 24.06.2019 №0347300000519000179-1 было подано 2 заявки от участников закупки с идентификационными номерами: 1, 2. Обе заявки допущены к участию в электронном аукционе.

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 27.06.2019 №0347300000519000179-2 на участие в торгах подано единственное предложение от участника №1 ООО «МОТЫКЛЕЙ».

Контракт на момент рассмотрения жалобы не заключен.

2. По мнению заявителя, в Извещении на официальном сайте Заказчиком установлена дата окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, не соответствующая требованиям законодательства о контрактной системе.

В соответствии с п.11 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию, в том числе, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Согласно части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе, в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе 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.

В извещении, а также п.8 Информационной карты установлен срок окончания подачи заявок до 21.06.2019 09:00.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что извещение о проведении электронного аукциона, размещенное на официальном сайте Единой информационной системы http://zakupki.gov.ru, содержит дату и время окончания предоставления разъяснений –**17.06.2019 (23:59).**

На заседании Комиссии установлено, что в п.30 Информационной карты указана дата начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений - с момента размещения извещения об электронном аукционе в ЕИС **по 17.06.2019 (включительно).**

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что дата окончания предоставления разъяснений, указанная в информационной карте не противоречит дате, указанной в извещении, а также требованиям Закона о контрактной системе.

Комиссия приходит к выводу, что права участников на дачу

разъяснений нарушены не были. Срок запросов на дачу разъяснений заказчиком не сокращен.

Довод заявителя об установлении заказчиком в извещении неверной даты и времени окончания предоставления разъяснений признан необоснованным. В действиях заказчика нарушение законодательства о контрактной системе отсутствуют.

3. По мнению заявителя, в проекте контракта заказчиком не предусмотрена возможность уменьшения обеспечения исполнения контракта на размер выполненных подрядчиком обязательств.

Согласно части 7 статьи 96 Закона о контрактной системе в ходе исполнения контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) **вправе** предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта.

При этом, статьей 34 Закона о контрактной системе не установлено требование к Заказчику об обязательном включении в проект государственного контракта права предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенного на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что положения проекта контракта заказчика не нарушают право подрядчика предоставить обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных контрактом, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом, обязанность заказчика на внесение данного условия в проект контракта законодательством не предусмотрена. Заявителем доказательств обратного не представлено.

Таким образом, в действиях заказчика отсутствует нарушение Закона о контрактной системе, следовательно, довод заявителя признан необоснованным.

4. Как указывает заявитель, Заказчик неправомерно установил требование к сроку действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации - должна быть выдана не ранее

чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона 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 о контрактной системе.

Согласно части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе документов и информации, не допускается.

В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено ГрК РФ.

Согласно части 2 статьи 52 ГрК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию

здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 03.07.2016г. № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 01.07.2017г. не допускается осуществление предпринимательской деятельности по выполнению инженерных изысканий, по осуществлению архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с частью 4 статьи 55.17 ГрК РФ предоставление сведений, содержащихся в реестре членов саморегулируемых организаций, осуществляется по запросам заинтересованных лиц в виде выписок из реестра в срок не более чем три рабочих дня со дня поступления указанного запроса. Срок действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации (далее – СРО) составляет один месяц с даты ее выдачи.

В пп.2 п.4 Части 4 «Инструкция участникам аукциона» аукционной документации установлено, в том числе, следующее требование к содержанию второй части заявки на участие в Аукционе: *«участник обязан предоставить действующую выписку из реестра членов*

Саморегулируемой организации по форме, утвержденной Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86, дата выдачи выписки из реестра членов СРО должна быть не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок».

Вместе с тем, законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок не предусмотрено, что выписка из реестра членов саморегулируемой организации должна быть действительна до даты окончания срока подачи заявок, следовательно, вышеуказанное требование к сроку действия выписки из реестра членов саморегулируемой организации не соответствует положениям Закона о контрактной системе.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что действия заказчика, установившего в документации об Аукционе вышеуказанное требование к участникам закупки, нарушают часть 6 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных нарушениях (далее - КоАП РФ).

В связи с тем, что в составе второй части заявки ООО «МОТЫКЛЕЙ» присутствует выписка из реестра членов СРО от 17.06.2019 (при сроке окончания подачи заявок до 21.06.2019 09:00), то выявленное нарушение не повлияло на результаты закупки.

5. Комиссией Магаданского УФАС также была проведена внеплановая проверка закупки, на основании которой установлено следующее.

Согласно ч. 11 ст.21 Закона о контрактной системе заказчики осуществляют закупки в соответствии с информацией, включенной в планы-графики в соответствии с частью 3 настоящей статьи. Закупки, не предусмотренные планами-графиками, не могут быть осуществлены.

Согласно п.3 ч. 3 ст.21 Закона о контрактной системе в план-график включается информация в отношении каждой закупки, в том числе, дополнительные требования к участникам закупки (при наличии таких требований) и обоснование таких требований.

В соответствии с п.6 ч.5 ст.63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с

информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального 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, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.64 Закона 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 настоящего 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 п.2 ч.5 ст.66 Закона 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) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

Постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 установлены дополнительные требования 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 Правительства №99).

Согласно пункту 2 приложения № 1 к Постановлению № 99 в редакции от 21.03.2019 к участникам закупки на право заключения контракта по выполнению работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, за исключением линейного объекта, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей, установлено требование о наличии за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 100 млн. рублей.

В соответствии с положениями извещения и плана-графика закупки к участникам установлены следующие дополнительные требования: 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 аукционе.

В п. 4.2.2 Части 4 «Инструкция участникам аукциона» аукционной документации в требованиях ко вторым частям заявок участников аукционной документации установлено дополнительное требование о предоставлении *копии исполненного контракта (договора).*

В п.2.3 Части 4 «Инструкция участникам аукциона» аукционной документации заказчиком установлено дополнительное требование к

участникам закупки в соответствии с Постановлением Правительства № 99 о наличии за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 100 млн. рублей.

Комиссия Магаданского УАФС России установила, что в плане-графике и извещении о проведении аукциона отсутствует дополнительное требование в части стоимости одного исполненного контракта не менее 40 процентов НМЦК, установленное в Постановлении Правительства №99. Кроме того, установлено, что данное требование также отсутствует в требованиях ко вторым частям заявок участников. Из указанной в данных документах информации невозможно определить, какое именно дополнительное требование установлено к участнику закупки.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение ч.11 ст.21, п.6 ч.5 ст.63, п.2 ч.1 ст.64, п.2 ч.5 ст.66 Закона о контрактной системе, п.2 Постановления Правительства №99.

Как было установлено Комиссией, участником ООО «МОТЫКЛЕЙ» в составе второй части заявки представлена исполненная копия договора на сумму не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта, в связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что выявленное нарушение не повлияло на результаты закупки.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 99, ст. 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройресурс» на положения аукционной документации заказчика при проведении электронного аукциона «Строительство начальной школы на 50 учащихся с детским садом на 30 мест в микрорайоне Снежный города Магадана на 2019-2021 годы» (реестровый номер <...>) обоснованной в части нарушения заказчиком ч. 6 ст. 66 Закона о контрактной системе.
2. Признать в действиях заказчика нарушение ч.11 ст.21, п.6 ч.5 ст.63, п.2 ч.1 ст.64, п.2 ч.5, ч. 6 ст. 66 Закона о контрактной системе, п.2 Постановления Правительства №99.
3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать, в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.
4. Передать сведения о выявленных нарушениях соответствующему должностному лицу управления для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.