

Решение № 03-10.1/153-2015

о признании жалобы обоснованной

19 мая 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Капарушкиной Н.М. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Инстрой» (далее - заявитель, Общество) на действия казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» (далее - заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение комплекса работ по объекту «Строительство центра культурного развития по адресу: Омская область, г. Калачинск, ул. Михаила Зябкина, 2» (извещение № 0352200020515000098) (далее - электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заявителя -<...>,

заказчика -<...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 4447э от 12.05.2015) на положения документации об электронном аукционе.

В жалобе заявителя указано на то, что в нарушение требований Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», (далее - Федеральный закон о контрактной системе) заказчиком в документации об электронном аукционе установлено требование о наличии у участника закупки опыта выполнения работ по конкретному коду ОКПД 45.21.15.120, что приводит к ограничению количества участников закупки.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-4727 от 13.05.2015) заказчиком были представлены материалы электронного аукциона, а также письменные возражения на жалобу заявителя (вх. № 4610 от 15.05.2015).

Из представленных материалов и информации следует, что 14.04.2015 заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 95197020 руб.

30.04.2015 и 13.05.2015 заказчиком внесены изменения в извещение о проведении электронного аукциона и документацию об электронном аукционе.

29.05.2015 в 09:00 час. установлены дата и время окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе.

В возражениях на жалобу заявителя заказчиком указано, что при установлении требований к участникам закупки им был указан код ОКПД 45.21.15.120, который полностью соответствует объекту закупки.

В то же время заказчиком 13.05.2015 внесены изменения в извещение о проведении электронного аукциона и документацию об электронном аукционе, а именно подкатегория ОКПД 45.21.15.120 заменена на группу ОКПД 45.21.

3. В результате рассмотрения жалобы ООО «Инстрой», представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки устанавливается следующее требование к участникам закупки: соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

При этом из части 2 указанной статьи Федерального закона о контрактной системе следует, что 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 Федерального закона о контрактной системе [перечень](#) документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в [части 2](#) настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Частью 4 указанной статьи Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что **в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.**

Информация об установленных требованиях в соответствии с [частями 1, 1.1 и 2](#) настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (часть 5 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе).

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Федерального 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](#) и [частью 2](#) (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 силу части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1, частями 1.1 и 2](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, документация об электронном аукционе 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 пункту 2 части 5 статьи 64 Федерального 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](#) и [частью 2 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.

Пунктом 1 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 дополнительным требованиям» (далее - Постановление Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 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](#). Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными [приложением № 1](#) к настоящему постановлению.

В графе «Наименование товаров, работ, услуг» пункта 2 [приложения № 1](#) «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» к Постановлению Правительства Российской Федерации № 99) (далее – приложение № 1) указано на 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.

При этом в графе «Дополнительные требования к участникам закупки» пункта 2 [приложения № 1](#) установлено следующее: 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 в сноске к [приложению № 1](#) указано следующее: «[<*>](#) 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)».

Из графы «Документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям» пункта 2 [приложения № 1](#) следует, что такими документами 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.

Проанализировав извещение о проведении электронного аукциона и документацию об электронном аукционе, размещенные заказчиком на официальном сайте 14.04.2015 без учета изменений от 13.05.2015, Комиссия установила, что в извещении о проведении электронного аукциона, сформированном с помощью программно-аппаратных средств официального сайта, в графе «Требования к участникам», а также в разделе 16 «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 2 статьи 31» печатной формы извещения № 0352200020515000098 было установлено следующее требование к участникам закупки:

«Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объекта капитального строительства (код ОКПД 45.21.15.120 Работы общестроительные по возведению зданий образовательных и культурных учреждений) за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в электронном аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) должна составить не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, на право заключить который проводится закупка».

Аналогичные дополнительные требования к участникам закупки установлены заказчиком и в разделе 15 «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 2 статьи 31» документации об электронном аукционе.

В пункте 2 раздела 17 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Федерального закона и инструкция по ее заполнению» документации об электронном аукционе указано: *«Вторая часть заявки должна содержать 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».

Комиссия соглашается с позицией заявителя о том, что заказчик неправомерно установил в извещении о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе требование к участнику закупки о наличии опыта выполнения работ по **подкатегории** ОКПД 45.21.15.120 «Работы общестроительные по возведению зданий образовательных и культурных учреждений», поскольку в Общероссийском классификаторе продукции по видам экономической деятельности (ОКПД) ОК 034-2007 (далее – ОКПД) использован иерархический метод классификации и последовательный метод кодирования.

Код состоит из 2 - 9 цифровых знаков, и его структура представлена в следующем виде:

XX	класс
XX.X	подкласс
XX.XX	группа
XX.XX.X	подгруппа
XX.XX.XX	вид
XX.XX.XX.XX	категория
XX.XX.XX.XXX	подкатегория.

Как было отмечено выше, в сноске к [приложению № 1](#) Постановления Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 указано, что требуемое наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ должно относиться к той же **группе** работ строительных, на выполнение которых заключается контракт, состоящей из четырех цифровых знаков.

Таким образом, в нарушение части 2 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе заказчиком изначально в извещении о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе, размещенных на официальном сайте 14.04.2015, было неправомерно установлено требование к участнику закупки о наличии опыта выполнения работ по подкатегории ОКПД 45.21.15.120 «Работы общестроительные по возведению зданий образовательных и культурных учреждений».

Вместе с тем Комиссия отмечает, что на момент рассмотрения жалобы, указанные

нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе устранены заказчиком, поскольку 13.05.2015 были внесены изменения в извещение о проведении электронного аукциона и документацию об электронном аукционе - подкатегория ОКПД 45.21.15.120 заменена на группу ОКПД 45.21 «Работы общестроительные по возведению зданий и сооружений».

Учитывая вышеизложенное, а также то обстоятельство, что **на момент поступления жалобы** извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе были размещены заказчиком с нарушением части 2 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе Комиссия признала **обоснованной** жалобу заявителя.

3.2. На заседании Комиссии представители заявителя устно заявили о том, что считают установление заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе требования к участникам закупки о наличии у них опыта выполнения работ по группе ОКПД 45.21 «Работы общестроительные по возведению зданий и сооружений» ограничивает количество участников закупки, поскольку в состав работ по строительству центра культурного развития включены работы, которые подпадают и в другие группы ОКПД (например, группы 45.11 и 45.23).

Комиссией не может быть принят во внимание указанный устный довод представителей заявителя, поскольку:

- во-первых, в силу части 7 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе участник закупки, общественное объединение и объединение юридических лиц подают жалобу в **письменной форме**;

- во-вторых, в силу части 1 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе любой участник закупки, а также осуществляющие общественный контроль общественные объединения, объединения юридических лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации имеют право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном настоящей главой, в контрольный орган в сфере закупок действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностных лиц контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки, **если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.**

В соответствии с частью 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

В нарушение указанных норм Федерального закона о контрактной системе заявителем, а также его представителями не представлены доказательства того, что установление заказчиком требования к участнику закупки о наличии опыта выполнения работ по группе ОКПД 45.21 «Работы общестроительные по возведению зданий и сооружений» нарушает права и законные интересы Общества.

При этом, Комиссия отмечает, что указанная заказчиком группа ОКПД 45.21 «Работы общестроительные по возведению зданий и сооружений» полностью соответствует объекту рассматриваемой закупки, которым является «Строительство центра культурного развития по адресу: Омская область, г.

Калачинск, ул. Михаила Зябкина, 2».

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Инстрой» на действия казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» при проведении осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение комплекса работ по объекту «Строительство центра культурного развития по адресу: Омская область, г. Калачинск, ул. Михаила Зябкина, 2» (извещение № 0352200020515000098).

2. Признать в действиях казенного учреждения Омской области «Омскоблстройзаказчик» нарушение требований части 2 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 и части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая, что на момент рассмотрения жалобы казенным учреждением Омской области «Омскоблстройзаказчик» внесены изменения в извещение о проведении электронного аукциона и документацию об электронном аукционе в части устранения нарушения требований части 2 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 и части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе, предписание не выдавать.

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