

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/31-396/2020

23.11.2020 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: <...>

без участия представителей заказчика – Управления жилищно-коммунального хозяйства и градостроительства Омсукчанского городского округа (далее – Заказчик), заявителя – ООО «Стройресурс», извещенных надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Стройресурс» на действия заказчика при проведении электронного аукциона «Благоустройство общественной территории расположенной по адресу: Магаданская обл, п. Омсукчан, ул. Мира д. 12-14 в целях капитального ремонта» (реестровый номер <...>).

Жалоба подана в установленный частью 4 статьи 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 требований Закона о контрактной системе при формировании аукционной документации.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, 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 (подрядчика, исполнителя), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 06.11.2020 Заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Благоустройство общественной территории расположенной по адресу: Магаданская обл, п. Омсукчан, ул. Мира д. 12-14 в целях капитального ремонта» (реестровый номер извещения № 0847300001020000021).

Начальная (максимальная) цена контракта – 11 080 363,00 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона дата и время окончания подачи заявок – 17.11.2020 13:00; дата проведения аукциона – 19.11.2020.

В соответствии с протоколом № 0847300001020000021-1 от 18.11.2020 рассмотрения

заявок на участие в электронном аукционе подано две заявки участников, одна заявка признана соответствующей требованиям аукционной документации.

Согласно протоколу № 0847300001020000021-3 от 20.11.2020 подведения итогов электронного аукциона победителем электронного аукциона признано ООО «Альянс-Строй».

2. Согласно доводу жалобы заказчиком не установлено условие о сроках возврата обеспечения исполнения контракта в соответствии с частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В обоснование своего довода заявитель ссылается на пункт 4.6 проекта контракта: «Оплата выполненных работ по этапу Контракта производится путем безналичного перечисления денежных средств с расчетного счета Заказчика на расчетный счет Подрядчика в течение тридцати рабочих дней со дня подписания счетов-фактур, товарной накладной, акта приема передачи товара, акта (-ов) о приемке выполненных работ (по форме № КС-2), справки (-ок) о стоимости выполненных работ и затрат (по форме № КС-3) в соответствии с частью 8 статьи 30 Закона о контрактной системе».

В соответствии с частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в том числе части этих денежных средств в случае уменьшения размера обеспечения исполнения контракта в соответствии с частями 7, 7.1 и 7.2 статьи 96 настоящего Федерального закона. При этом срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) таких денежных средств не должен превышать тридцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, а в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона (участие субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в закупках), такой срок не должен превышать пятнадцать дней с даты исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом.

Изучив представленную аукционную документацию, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к следующему.

Согласно Извещению о проведении электронного аукциона, данная закупка проводится с установленным ограничением участия в закупке только субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 10.2 проекта контракта установлено: «Денежные средства, внесенные Подрядчиком на указанный Заказчиком в аукционной документации счет в качестве обеспечения исполнения настоящего контракта, возвращаются Подрядчику в течение 15 (пятнадцати) дней, в случае надлежащего выполнения взятых на себя обязательств Подрядчиком и получения соответствующего письменного требования о возврате денежных средств от Подрядчика.

Денежные средства возвращаются Заказчиком на банковский счет, указанный Подрядчиком в письменном требовании о возврате денежных средств».

На основании вышеизложенного, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком установлено условие о сроках возврата обеспечения исполнения контракта в соответствии с законодательством о контрактной системе. Довод жалобы признан необоснованным.

Вместе с тем, в силу части 13.1 статьи 34 Закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, случая, указанного в части 8 статьи 30 настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

Согласно части 8 статьи 30 Закона о контрактной системе в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с частью 3 настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта не более чем в течение пятнадцати рабочих дней с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного частью 7 статьи 94 настоящего Федерального закона.

Как указывалось ранее, пунктом 4.6 проекта контракта определено следующее: «Оплата выполненных работ по этапу Контракта производится путем безналичного перечисления денежных средств с расчетного счета Заказчика на расчетный счет Подрядчика в течение тридцати рабочих дней со дня подписания счетов-фактур, товарной накладной, акта приема передачи товара, акта (-ов) о приемке выполненных работ (по форме № КС-2), справки (-ок) о стоимости выполненных работ и затрат (по форме № КС-3) в соответствии с частью 8 статьи 30 Закона о контрактной системе».

Таким образом, в действиях заказчика выявлено нарушение части 8 статьи 30 Закона о контрактной системе. Данное правонарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

3. В жалобе заявитель указал, что в аукционной документации не установлено требование к участнику закупки о наличии опыта выполнения работ.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются, в том числе, 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 частью 3 статьи 64 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, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Аналогичные требования установлены в части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе - информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно части 2 статьи 31 Закона 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, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

Перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации (часть 3 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Указанные в части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе дополнительные требования, а также перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки таким требованиям, установлены Постановлением 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, высокотехнологического 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).

Пунктом 2(2) Приложения №1 Постановления Правительства №99 установлено, что дополнительные требования к участникам закупки предъявляются в случае выполнения работ по строительству некапитального строения, сооружения (строений, сооружений), благоустройству территории, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) для обеспечения федеральных нужд превышает 10 млн. рублей, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации, муниципальных нужд - 5 млн. рублей

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 11 080 363,00 рублей, предметом настоящей закупки является благоустройство общественной территории с кодом позиции 43.99.90.190. Таким образом, данная закупка должна

содержать дополнительные требования к участникам закупки, в соответствии с Постановлением Правительства №99.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что заказчиком в аукционной документации, а также в извещении о проведении электронного аукциона не установлены дополнительные требования в соответствии с Постановлением Правительства №99.

Довод жалобы признан обоснованным. Заказчиком допущено нарушение части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

4. На основании пункта 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе Комиссия провела внеплановую проверку, по результатам которой установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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 инструкцию 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 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг:

а) наименование страны происхождения товара;

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Согласно части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 или 3.1 и 5 настоящей статьи документов и информации, не допускается.

С 01.01.2020 вступили в силу изменения в Закон о контрактной системе, предусматривающие обязанность заказчика установить требование к составу заявки о предоставлении участником исключительно «согласия» при закупке любых работ, услуг, при выполнении (оказании) которых используется товар, то есть товар, который не передается заказчику.

Конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), указание наименования страны происхождения товара можно требовать в заявке в отношении поставляемого товара только в случаях, предусматривающих поставку товара (оборудования), который будет поставлен на бухгалтерский баланс заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете».

Заказчиком предъявлено требование о предоставлении в составе первой части заявки следующей информации (пункт 6.2 раздела 6 аукционной документации):

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Таким образом, заказчиком незаконно установлено требование к первым частям заявки, а именно:

- требования к первым частям заявок участников закупки установлены в соответствии с нормой, утратившей силу;

- установлено требование к предоставлению конкретных показателей товара для используемого товара при выполнении работ.

Кроме того, Комиссией установлено, что ни в Извещении о проведении электронного аукциона, ни в аукционной документации не установлено ограничений в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе. В

Разделе 3 проекта контракта установлен порядок только к приемке выполненных работ без установленного порядка приемки поставляемого товара.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком допущено нарушение части 3, 6 статьи 66 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

5. Согласно части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

1) непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;

2) несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

Отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается (часть 5 статьи 67 Закона о контрактной системе).

Изучив представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии с протоколом № 0847300001020000021-1 от 18.11.2020 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, аукционной комиссией заказчика отклонена заявка с идентификационным номером 7 с обоснованием отказа в допуске: «Участником не указано наименование страны происхождения товара».

Предметом закупки является выполнение работ по благоустройству общественной территории. Как установлено ранее, в случае если предметом закупки является выполнение работ, заказчик обязан установить требование к составу заявки о предоставлении участником исключительно «согласия» при закупке любых работ, услуг, при выполнении (оказании) которых используется товар, то есть товар, который не передается заказчику.

Кроме того, следуя требованиям заказчика, наличие страны происхождения товара необходимо предоставить в первых частях заявки участника только в случае установления ограничений и запретов в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе, которые, как указывалось ранее, не установлены ни в Извещении о проведении электронного аукциона, ни в аукционной документации.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что аукционной комиссией заказчика неправомерно отклонена заявка участника с идентификационным номером 7. В действиях аукционной комиссии заказчика выявлено нарушение части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе. Данное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

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

Разъяснения положений документации об электронном аукционе *не должны изменять ее суть* (часть 5 статьи 65 Закона о контрактной системе).

09.10.2020 в 17:11 заказчику поступает запрос на разъяснение положения аукционной документации, в котором содержится следующее: «Просим Вас указать, нужно ли в первой части заявки, помимо согласия, указывать конкретные показатели товаров (материалов), используемые при выполнении работ или нет? Если нужно, то укажите, в каком файле установлены требования к товарам (материалам)?»

В ответе на указанный запрос разъяснений положений аукционной документации от 10.11.2020 №РД1 Заказчик отвечает: «Уважаемый Участник! На основании направленного запроса о даче разъяснений аукционной документации, поясняем, что данные требования установлены в № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» ст. 66, ч.3, п.б, а так же прописаны в документации для участия в аукционе в электронной форме в п. 6. «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе в электронной форме и инструкция по ее заполнению».

В указанных разъяснениях заказчик указывает на необходимость предоставления в первых частях заявок информации, согласно пункту «б» части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе (конкретные показатели товара).

Вместе с тем, в п. 6 аукционной документации не содержатся требования к конкретным показателем товара используемого товара при выполнении работ.

Как установлено ранее, предметом закупки является выполнение работ, без установленного порядка приемки поставляемого товара. Следовательно, предоставление конкретных показателей товара в первых частях заявок участников электронного аукциона не требуются.

Таким образом, при подготовке ответа на запрос разъяснений положения аукционной документации заказчиком даны разъяснения, которые не соответствуют требованиям Закона о контрактной системе и не содержат ответ на конкретный вопрос участника электронного аукциона: «В какой части аукционной документации установлены показатели товара и инструкция по заполнению первых частей заявок?»

В действиях Заказчика установлено нарушение части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 КоАП РФ.

На основании изложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, пунктов 3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

