

РЕШЕНИЕ

«02» апреля 2019г.

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «28» марта 2019г.

Решение в полном объеме изготовлено «02» апреля 2019г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя
комиссии: <...> заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
-
Членов комиссии: <...> начальника отдела контроля в сфере закупок;
-
ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в
сфере закупок
<...>
-

при участии:

- <...> – представителя ООО «Вертикаль», по доверенности,

рассмотрев дело № 042/06/44-418/2019, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – МБОУ «Основная общеобразовательная школа №1» законодательства в сфере закупок при проведении электронного аукциона №0339300170619000015 «Выполнение работ в рамках текущего ремонта оконных заполнений», и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с п.п «б» п.2 ч.3 ст.99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

20.03.2019г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по

Кемеровской области поступили жалобы ООО «Стройресурс» (вх. 1430Э от 20.03.2019г.), ООО «Вертикаль» (вх. 1436Э от 20.03.2019г.) на действия заказчика – МБОУ «Основная общеобразовательная школа №1» при проведении электронного аукциона №0339300170619000015 «Выполнение работ в рамках текущего ремонта оконных заполнений».

По мнению заявителей, аукционная документация не соответствует требованиям закона о контрактной системе.

В процессе рассмотрения жалоб, проведения внеплановой проверки Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

05.03.2019г. в Единой информационной системе в сфере закупок заказчиком – МБОУ «Основная общеобразовательная школа №1» были размещены извещение при проведении электронного аукциона №0339300170619000015 «Выполнение работ в рамках текущего ремонта оконных заполнений» и аукционная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта - 12 152 191,00 рублей.

В силу пункта 6 части 5 статьи 63 ФЗ №44-ФЗ 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.

Согласно части 3 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией должна содержать 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.

Согласно требованиям пункта 1 части 1 статьи 33 ФЗ № 44-ФЗ описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением

случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В соответствии с частью 2 статьи 31 ФЗ N44-ФЗ 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.

Правительством Российской Федерации устанавливается перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок указанным дополнительным требованиям (ч. 3 ст. 31 Закона о контрактной системе).

В целях реализации требований закона Правительство Российской Федерации приняло Постановление от 4 февраля 2015 г. № 99, в котором в том числе установило, 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 этим приложением к данному постановлению.

Согласно позиции 2 приложения № 1 к названному постановлению к участникам закупки 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 дополнительное требование, а именно 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. В сноске к этой позиции отмечено, что 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).

По смыслу приведенных норм во взаимосвязи с кодами 41.2, 42, 43 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (ОКПД2), такое дополнительное требование предъявляется к субъектам хозяйственной деятельности в случае, если объектами закупки являются работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, а также работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Определения понятий «объект капитального строительства», «строительство», «реконструкция», «капитальный ремонт объекта капитального строительства» приведены в ст. 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации. Так, объектом капитального строительства признается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено, за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек (пункт 10). Реконструкция объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - изменение параметров объекта капитального строительства, его частей (высоты, количества этажей, площади, объема), в том числе надстройка, перестройка, расширение объекта капитального строительства, а также замена и (или) восстановление несущих строительных конструкций объекта капитального строительства, за исключением замены отдельных элементов таких конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановления указанных элементов (пункт 14). Капитальный ремонт объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - это замена и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов (пункт 14.2).

В сметном расчете аукционной документации указаны, в том числе, следующие виды работ:

- Установка в жилых и общественных зданиях оконных блоков из ПВХ 1. профилей поворотных (откидных, поворотно-откидных) с площадью проема 4,952 более 2 м² трехстворчатых, в том числе при наличии створок глухого остекления, 100 м² проемов

| | |
|--|-------|
| 2. Установка в жилых и общественных зданиях оконных блоков из ПВХ профилей поворотных (откидных, поворотно-откидных) с площадью проема более 2 м ² двухстворчатых, 100 м ² проемов | 1,079 |
| 3. Установка в жилых и общественных зданиях оконных блоков из ПВХ профилей поворотных (откидных, поворотно-откидных) с площадью проема до 2 м ² одностворчатых, 100 м ² проемов | 0,086 |
| 4. Установка в жилых и общественных зданиях оконных блоков из ПВХ профилей глухих с площадью проема до 2 м ² , 100 м ² проемов | 0,055 |

В соответствии с Постановлением Госстроя СССР от 29.12.1973 г. №279 вышеуказанные виды работ относятся к работам по капитальному ремонту.

Таким образом, работы, являющиеся предметом электронного аукциона №0339300170619000015, относятся к капитальному ремонту.

В соответствии с извещением о проведении рассматриваемого электронного аукциона начальная (максимальная) цена контакта составляет 12 152 19,00, а код ОКПД2 определен заказчиком как 43.32.10.110.

В связи с вышеизложенным заказчиком в противоречие положениям части 2 статьи 31, части 3 статьи 64 ФЗ №44-ФЗ не установлены в извещении о проведении электронного аукциона и аукционной документации дополнительные требования к участникам закупки, предусмотренные Постановлением Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. № 99.

Также заказчик в нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 31 ФЗ №44-ФЗ не установил требование о членстве участников закупки в саморегулируемой организации.

Кроме того, в нарушение пункта 6 части 5 статьи 63 ФЗ №44-ФЗ заказчик не установил перечень документов которые должны быть представлены участниками аукциона, подтверждающими их соответствие требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно части 2 статьи 37 ФЗ №44-ФЗ если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее 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, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта,

указанном в документации о закупке.

Вместе с тем пунктом 22 части VIII аукционной документации установлено: «Если при проведении аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее 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, указанном в предыдущем абзаце, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки».

Таким образом, заказчиком нарушена часть 2 статьи 37 ФЗ №44-ФЗ.

Согласно требованиям части 4 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Комиссией Кемеровского УФАС России были проанализированы ответы на запрос о разъяснении положений аукционной документации от 15.03.2019, 18.03.2019г. и установлено, что в данном ответе отсутствует предмет запроса, что является нарушением требований части 4 статьи 65 ФЗ № 44-ФЗ.

Согласно части 7 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ пеня 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 ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно пункту 6.4 проекта контракта заказчиком установлено:

«В случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Исполнитель вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного Контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного Контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня составляет одну трехсотую действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы».

Таким образом, заказчиком нарушены требования части 7 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ, а именно неверно установлен размер пени в пункте 6.4 проекта контракта.

В силу части 1 статьи 45 ФЗ №44-ФЗ заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

В пункте 10.8 проекта контракта заказчиком установлено следующее требование:

«10.8. Если обеспечение исполнения контракта предоставляется в виде банковской гарантии, то банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе, подписанная подписью лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством и статьей 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Банковская гарантия предоставляется Подрядчиком и прикрепляется на электронной площадке, на которой происходит заключение контракта. Оригинал банковской гарантии и заверенными копиями документов, указанными в пункте 11.14 контракта, высылаются Подрядчиком по адресу Заказчика, указанного в контракте с пометкой «Для отдела ПОиОЗ»».

Вместе с тем положениями ФЗ №44-ФЗ не установлено ограничений по установлению требований к предоставлению оригинала банковской гарантии при заключении контракта.

В связи с вышеизложенным, требование о предоставлении оригинала банковской гарантии при заключении контракта, не противоречит положениям закона о контрактной системе, вследствие чего довод заявителя – ООО «Стройресурс» следует признать необоснованными.

Согласно части 1 статьи 23 ФЗ №44-ФЗ идентификационный код закупки указывается в плане закупок, плане-графике, извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), осуществляемом закрытым способом, документации о закупке, в контракте, а также в иных документах, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Действующее законодательство о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг не обязывает заказчика указывать идентификационный код закупки в проекте контракта, вследствие чего довод заявителя – ООО «Стройресурс» следует признать необоснованными.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вертикаль» на действия заказчика – МБОУ «Основная общеобразовательная школа №1» при проведении электронного аукциона

№0339300170619000015 «Выполнение работ в рамках текущего ремонта оконных заполнений» обоснованной.

2. Признать жалобу ООО «Стройресурс» на действия заказчика – МБОУ «Основная общеобразовательная школа №1» при проведении электронного аукциона №0339300170619000015 «Выполнение работ в рамках текущего ремонта оконных заполнений» частично обоснованной (в части нарушения части 7 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ).

3. Признать заказчика – МБОУ «Основная общеобразовательная школа №1» нарушившим требования части 2 статьи 37, части 2 статьи 31, пункта 1 части 1 статьи 31, части 3 статьи 64, пункта 6 части 5 статьи 63, части 4 статьи 65, части 7 статьи 34 ФЗ №44-ФЗ.

4. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе.

5. Передать материалы дела № 042/06/44-418/2019 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях, частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

<...>