

РЕШЕНИЕ

по делу №К-96/16 о нарушении законодательства

о контрактной системе в сфере закупок

04 августа 2016

г. Майкоп

Резолютивная часть оглашена 04.08.2016 г.

Решение в полном объеме изготовлено 05.08.2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС), в присутствии представителя Заказчика – администрации муниципального образования «г. Адыгейск» (далее – Заказчик) <...>, рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» (далее – Заявитель) от 28.07.2016г. №014 на действия Заказчика при проведении электронного аукциона № 0176300006716000014 на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог в г. Адыгейске (далее – Аукцион), проведя внеплановую проверку на основании пункта 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках), 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея поступила жалоба ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯТ» на положения Аукционной документации.

В жалобе Заявитель указал, что Заказчиком не установлено дополнительное требование к участникам закупки о наличии у них опыта выполнения работ, в соответствии с требованиями Постановления Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. N 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).

Заявитель отметил, что в Информационной карте Аукционной документации Заказчиком не установлены требования ко второй части заявки о представлении

копий документов, подтверждающих соответствие дополнительным требованиям в соответствии с требованиями вышеуказанного Постановления.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Заказчика, в части не установления в Аукционной документации дополнительных требований к участникам закупки и составу второй части заявки на участие в аукционе нарушают положения части 4 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного Заявитель просит приостановить размещение заказа до рассмотрения жалобы по существу и обязать Заказчика привести документацию о закупке в соответствии с требованиями законодательства.

Заказчик направил в Адыгейское УФАС России письмо от 01.08.2016 №01.16-2104 с возражениями на жалобу, в котором указал, что Заказчик считает доводы жалобы Заявителя необоснованными, а также отметил, что согласно п. 2 приложения № 1 к постановлению для участия в закупке 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, необходимо наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение **соответствующих <*> работ** строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в 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, а в примечании <*> к приложению указано требование наличия 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 мнению Заказчика если работы, на выполнение которых заключается контракт, являются *текущим ремонтом* или просто ремонтом объекта капитального строительства на сумму свыше 10 млн. руб., то такие работы нельзя отнести ни к одной из двух групп, которые предлагается использовать в данной сноске.

Заказчик отмечает, что поскольку в примечании к приложению № 1 Постановления указана группа «работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства» и отсутствует указание на работы по текущему ремонту, то, соответственно, оснований для установления дополнительных требований, предусмотренных постановлением, в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о закупках, для данной закупки не имеется.

Заказчик указывает, что в письме Министерства экономического развития РФ и Федеральной антимонопольной службы от 28 августа 2015г. №№ 23275-ЕЕ/Д28и, АЦ/45739/15 «О позиции Минэкономразвития России и ФАС России по вопросу о применении постановления Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015г. № 99» указано, что при закупке работ по текущему ремонту объектов капитального строительства (автомобильных дорог) в документации о закупке устанавливается требование о наличии опыта выполнения работ по капитальному ремонту объектов капитального строительства (автомобильных дорог), однако, в нем также указывается, что юридическую силу имеют разъяснения органа государственной власти, в случае если данный орган наделен в соответствии с законодательством Российской Федерации специальной компетенцией издавать разъяснения по применению положений нормативных правовых актов, при этом Минэкономразвития России – федеральный орган исполнительной власти действующим законодательством Российской Федерации, в том числе Положением о Министерстве экономического развития Российской Федерации, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 5 июня 2008 г. № 437, не наделен компетенцией по разъяснению законодательства Российской Федерации, в связи с чем по мнению Заказчика указанное письмо содержит противоречие и не имеет юридической силы.

Заказчик также отмечает в письме, что Заявитель указывает, что в соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона о закупках вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным частями 2 и 2.1 статьи 31 Закона о закупках или копии этих документов, однако, данный довод необоснованный, так как указанные документы или их копии требуются при наличии таких требований.

В письме Заказчика отмечается, что Заявитель не указал каким образом доводы, приведенные им в Жалобе, нарушают его права.

Изучив материалы дела, выслушав доводы представителя Заказчика, Комиссия УФАС установила следующее.

Заказчиком на официальном сайте в единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) 13.07.2016 г. размещены извещение и документация Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 15 000 000 руб.

Аукционная документация утверждена 11.07.2016 года главой администрации муниципального образования «г. Адыгейск» Гатагу Н.Н.

Согласно части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об электронном аукционе должна содержать информацию указанной в извещении о проведении такого аукциона.

Пункт 6 части 5 статьи 63 Закона о закупках устанавливает, что 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, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Кроме того, в соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках 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.

Пункт 2 части 5 статьи 66 Закона о закупках устанавливает, что 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.

Согласно части 2 статьи 31 Закона о закупках 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.

При этом в части 3 указанной статьи установлено, что перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Постановлением в приложении №1 установлены «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».

Согласно пункту 2 Приложения №1 Постановления при выполнении 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 к участникам закупки о наличии 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.

Документами, подтверждающими соответствие участников закупки дополнительным требованиям будут являться:

- 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 к пункту 2 Приложения №1 к Постановлению требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт.

В указанных случаях в соответствии с частями 2 и 2.1 настоящей статьи заказчики обязаны устанавливать дополнительные требования к участникам закупок при определении поставщиков (часть 4 статьи 31 Закона о закупках).

Часть 5 статьи 31 Закона о закупках предусматривает, что 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.

При этом заказчик, в соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63, частью 3 статьи 64 Закона о закупках, устанавливает в извещении о проведении закупки и документации о закупке группу работ, наличие контракта на выполнение которых требуется для подтверждения участниками закупки соответствия требованиям пункта 2 Приложения №1 к Постановлению №99.

Согласно Извещению и Аукционной документации объектом закупки является выполнение работ по ремонту автомобильных дорог в г. Адыгейске (Код по ОКПД2 - 42.11.10.120) с начальной (максимальной) ценой контракта 15 000 000,00 рублей.

Таким образом, указанный в извещении Код вида работ вида работ - 42.11.10.120 содержится в Приложении №1 Постановления, следовательно, не установив, дополнительные требования к участникам закупки, предусмотренные Постановлением, а также не установив перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки дополнительным требованиям, заказчик нарушил

части 4 и 5 статьи 31, пункт 6 части 5 статьи 63, пункт 2 части 1 статьи 64, часть 3 статьи 64 Закона о закупках.

Исходя из вышеизложенного, жалоба Заявителя является обоснованной.

В ходе рассмотрения жалобы представитель Заказчика подтвердила доводы возражений заказчика, изложенные в вышеуказанном письме заказчика, а также просила Комиссию УФАС при принятии решения учесть тот факт, что предметом закупки является текущий ремонт дорог и заказчик в документации аукциона даже не устанавливал требования о наличии у участников закупки соответствующего свидетельства саморегулируемой организации о допуске к работам по организации строительства, при этом отметила, что не установление дополнительных требований к участникам данной закупки о наличии у них опыта выполнения работ не повлияло на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя), т.к. по итогам аукциона победителем признан участник закупки с номером заявки 3, который снизил цену контракта на 39 процентов и она составила 9 148 224,85 руб., при этом участник закупки соответствует установленным заказчиком требованиям, выполнил большое количество контрактов в республике и за ее пределами, с хорошим качеством, кроме того, предприятие не только осуществляет строительство и ремонт дорог, но и производит асфальтобетонную смесь, которую закупают другие предприятия, занимающиеся строительством и ремонтом дорог.

В ходе внеплановой проверки документов закупки Комиссия УФАС установила, что в соответствии с [пунктом 11 части 1 статьи 64](#) Закона о закупках документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе, при этом частью 5 статьи 65 Закона о закупках предусмотрено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса от участника электронного аукциона 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.

Положениями пункта 21 информационной карты документации об Аукционе предусмотрено: «Дата начала срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе: с момента размещения в единой информационной системе извещения и документации об электронном аукционе.

Дата окончания срока предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе: не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего надлежащим образом даты начала и окончания предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации об Аукционе нарушают [пункт 11 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссия УФАС отмечает, что нарушение заказчиком [пункта 11 части 1 статьи 64](#) Закона о закупках не повлияло на итоги определения поставщика.

Комиссия УФАС также установила, что в проекте контракта отсутствуют сроки осуществления заказчиком приемки работ, сроки оформления результатов приемки работ, что не соответствует требованиям части 13 статьи 34 Закона о закупках, согласно которой: «В контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и **сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара**, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и **сроках оформления результатов такой приемки**. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

По мнению Комиссии УФАС не установление заказчиком дополнительных требований к участникам закупки в нарушение установленных Законом о закупках требований в конкретном случае не оказало влияния на итоги определения поставщика, поскольку для участия в аукционе подали заявки 5 участников закупки, которые были допущены к участию в аукционе, победителем аукциона признан участник закупки с номером заявки 3 (ООО «ТДС»), предложивший цену контракта менее 10 миллионов рублей, а именно – 9 148 224,85 млн. руб., при этом в составе представленной Заказчиком заявки участника закупки с номером заявки 3 (ООО «ТДС»), содержатся документы о его квалификации, в т.ч. о наличии у него свидетельства саморегулируемой организации о допуске к работам, влияющим на безопасность объектов капитального строительства, в т.ч. «33.2.1 Автомобильные дороги и объекты инфраструктуры автомобильного транспорта», с правом заключать договоры по организации строительства реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, стоимость которых по договору не превышает шестьдесят миллионов рублей (при этом требование о наличии у участников закупки соответствующего свидетельства саморегулируемой организации о допуске к работам, влияющим на безопасность объектов капитального строительства заказчиком не установлено, т.к. предметом закупки является текущий ремонт дорог).

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом, Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение: частей 4 и 5 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64, части 3 статьи 64, [пункта 11 части 1 статьи 64](#), части 13 статьи 34 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушения части 13 статьи 34 Закона о закупках в части включения в контракт при его заключении обязательного условия о порядке и **сроках осуществления заказчиком приемки** выполненной

работы (ее результатов) в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и **сроках оформления результатов такой приемки.**

4. Передать руководителю Адыгейского УФАС России материалы дела №К-96/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел по выявленным признакам административных правонарушений.

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