

об административном правонарушении

12 мая 2022 года

г. Йошкар-Ола

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен специалистом - экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту установления порядка оценки заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), не предусмотренного законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок при проведении открытого конкурса в электронной форме на капитальный ремонт детского сада, расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Эшкинина, д.12 (реестровый номер извещения в единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru> 0308300022922000032 от 01.03.2022), не соответствующих требованиям части 8 статьи 32 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), в отношении начальника отдела экспертизы и правового обеспечения МКУ «Дирекция муниципального заказа» городского округа «Город Йошкар-Ола» <...>:

<...>:

подвергался административному наказанию за совершение однородного административного правонарушения (в соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ) – постановление УФАС России по Республике Марий Эл от 04.09.2020 № 012/04/7.30-613/2020.

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

Заказчиком проводился открытый конкурс в электронной форме на капитальный ремонт детского сада, расположенного по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Эшкинина, д.12.

В результате оценки представленных доказательств и пояснений Заказчика установлено следующее.

Извещение о проведении аукциона в электронной форме размещено на официальном сайте 01.03.2022 (извещение № 0308300022922000032).

Дата и время окончания подачи заявок: 17.03.2022 10:00.

Дата подведения итогов определения поставщика: 21.03.2022.

Начальная (максимальная) цена контракта: 24 038 030,00 рублей.

Согласно доводу жалобы, Заказчиком неверно установлены критерии оценки заявок, окончательных предложений Участников закупки.

Так, согласно части 8 статьи 32 Закона о контрактной системе, порядок оценки заявок, окончательных предложений участников закупки, в том числе предельные величины значимости каждого критерия, устанавливаются Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 г. № 2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее - Правила).

В соответствии с положениями конкурсной документации, Заказчиком установлено следующее требование к контрактам (договорам) по Критерию оценки №2: для оценки заявок (предложений) по показателю «Общее количество исполненных контрактов (договоров)» устанавливаются и учитываются следующие контракты (договоры), заключенные не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, заключенные им в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» или Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», информация о которых содержится в реестрах контрактов (договоров) в Единой информационной системе (далее - ЕИС):

- выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, текущему ремонту, благоустройству объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), заключенные не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке; и/или предусмотренные частью 16.1 статьи 34 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»; и/или предусмотренные частью 56 статьи 112 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

По вышеуказанному показателю оцениваются исключительно контракты/договоры, которые исполнены не ранее чем за 3 года до даты окончания подачи заявок на участие в Конкурсе, что не соответствует подпункту «г» пункта 28 Правил.

Вместе с тем, согласно разделу V Правил, которые регламентируют контракты (договора) по Критерию оценки «Квалификация участников конкурса», установлены следующие положения:

Согласно пункту 24 Правил, для оценки заявок по критерию оценки «квалификация участников закупки» могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;

б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;

в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;

г) наличие у участников закупки деловой репутации;

д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Согласно пункту 25 для оценки заявок по показателям оценки, предусмотренным пунктом 24 настоящего Положения, применяются детализирующие показатели.

Согласно пункту 28 в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения:

а) применяются один или несколько из следующих детализирующих показателей оценки:

общая цена исполненных участником закупки договоров;

общее количество исполненных участником закупки договоров;

наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров;

б) оценка заявок по детализирующим показателям, предусмотренным подпунктом «а» настоящего пункта, осуществляется в порядке, установленном пунктом 20 настоящего Положения;

в) документом, предусмотренным приложением № 1 к настоящему Положению:

устанавливается предмет договора (договоров), оцениваемого по каждому детализирующему показателю, сопоставимый с предметом контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

устанавливается перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта, в том числе исполненный договор (договоры), акт (акты) приемки поставленного товара, выполненных работ, оказанных услуг, составленные при исполнении такого договора (договоров);

может быть установлено положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), при исполнении которого поставщиком (подрядчиком, исполнителем) исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек);

г) последний акт, составленный при исполнении договора и предусмотренный абзацем третьим подпункта «в» настоящего пункта, должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок;

д) к оценке принимаются исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом;

Таким образом, в соответствии с Правилами (Постановление Правительства № 2604) по Критерию оценки № 2 Заказчиком должны оцениваться контракты (договора) исполненные участником закупки за последние 5 лет. При этом, Правилами не предусмотрено иных положений о оценке контрактов, например, за последние три года.

Вместе с тем, Заказчик, установив требование о подтверждении опыта участника закупки сопоставимого предмета контракта исполненных за последние три года, необоснованно установил ограничение конкуренции по отношению к ее участникам.

Следовательно, действия заказчика нарушают требования подпункта «г», пункта 28 Постановления Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604.

2. Согласно пункту 24 Правил для оценки заявок по критерию оценки «квалификация участников закупки» могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;

б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;

в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;

г) наличие у участников закупки деловой репутации;

д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

В соответствии с пунктом 28 Правил в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения:

а) применяются один или несколько из следующих детализирующих показателей оценки:

общая цена исполненных участником закупки договоров;

общее количество исполненных участником закупки договоров;

наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров;

б) оценка заявок по детализирующим показателям, предусмотренным подпунктом «а» настоящего пункта, осуществляется в порядке, установленном пунктом 20 настоящего Положения;

в) документом, предусмотренным приложением № 1 к настоящему Положению:

Согласно пункту 31 Правил при осуществлении закупки, по результатам проведения которой заключается контракт, предусмотренный частью 16 (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства), частью 16.1 статьи 34 и частью 56 статьи 112 Федерального закона, а также контракт, предусматривающий выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации:

а) критерии оценки, предусмотренные подпунктами «б» и «в» пункта 3 настоящего Положения, не применяются;

б) для оценки заявок по критерию, предусмотренному подпунктом «г» пункта 3 настоящего Положения, подлежит обязательному применению исключительно показатель оценки, предусмотренный подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения;

в) документом, предусмотренным приложением № 1 к настоящему Положению, в отношении показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения, его детализирующих показателей устанавливается положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), предусматривающего выполнение работ на одном из следующих объектов, соответствующих объекту закупки:

объект капитального строительства (за исключением линейного объекта);

линейный объект, за исключением автомобильной дороги;

автомобильная дорога;

особо опасный, технически сложный и уникальный объект капитального строительства;

объект культурного наследия (памятник истории и культуры) народов Российской Федерации;

г) документом, предусмотренным приложением № 1 к настоящему Положению в отношении показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения, его детализирующих показателей устанавливается положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), относящегося к одному или нескольким из следующих договоров (контрактов):

контракт, предусмотренный частью 16 статьи 34 Федерального закона (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства);

контракт, предусмотренный частью 16.1 статьи 34 Федерального закона;

контракт, предусмотренный частью 56 статьи 112 Федерального закона;

договор, не относящийся к контрактам, указанным в абзацах втором - четвертом настоящего подпункта, и предусматривающий выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации;

Таким образом, в соответствии с Правилами (постановление Правительства № 2604), по Критерию оценки № 2 Заказчиком должны оцениваться контракты (договора) у Участника конкурса на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта), проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

Однако, Заказчиком установлены следующие нерегламентированные контракты:

выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, текущему ремонту, благоустройству объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), заключенные не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Четвертым абзацем пункта 31 Правил установлен исчерпывающий перечень контрактов (договоров), которые устанавливаются и учитываются при оценке заявок и Правилами не предусмотрено какого-либо добавление контрактов в перечень.

Таким образом, не исполнив пункт 31 Правил, Заказчик нарушил часть 8 статьи 32 Закона о контрактной системе.

3. В соответствии с положениями конкурсной документации, Заказчиком установлено следующее требование к контрактам (договорам) по Критерию оценки №2: для оценки заявок (предложений) по показателю «Общее количество исполненных контрактов (договоров)» устанавливаются и учитываются следующие контракты (договоры), заключенные не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке, заключенные им в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд» или Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», информация о которых содержится в реестрах контрактов (договоров) в Единой информационной системе (далее - ЕИС):

- выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, текущему ремонту, благоустройству объекта капитального строительства (в том числе линейного объекта), заключенные не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке; и/или предусмотренные частью 16.1 статьи 34 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»; и/или предусмотренные частью 56 статьи 112 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Требование Заказчика о предоставлении контрактов (договоров), заключенных в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и/или Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", является ограничивающим и не соответствует подпункту «д» пункта 28 Правил.

Вместе с тем, согласно разделу V Правил, которые регламентируют контракты (договора) по Критерию оценки "Квалификация участников конкурса", установлены следующие положения:

Согласно пункту 24 Правил Для оценки заявок по критерию оценки «квалификация участников закупки» могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

- а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;
- б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;
- в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;
- г) наличие у участников закупки деловой репутации;
- д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Согласно пункту 25, для оценки заявок по показателям оценки, предусмотренным пунктом 24 настоящего Положения, применяются детализирующие показатели.

Согласно пункту 28, в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом «в» пункта 24 настоящего Положения:

а) применяются один или несколько из следующих детализирующих показателей оценки:

- общая цена исполненных участником закупки договоров;
- общее количество исполненных участником закупки договоров;
- наибольшая цена одного из исполненных участником закупки договоров;

б) оценка заявок по детализирующим показателям, предусмотренным подпунктом «а» настоящего пункта, осуществляется в порядке, установленном пунктом 20 настоящего Положения;

в) документом, предусмотренным приложением № 1 к настоящему Положению:

устанавливается предмет договора (договоров), оцениваемого по каждому детализирующему показателю, сопоставимый с предметом контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

устанавливается перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта, в том числе исполненный договор (договоры), акт (акты) приемки поставленного товара, выполненных работ, оказанных услуг, составленные при исполнении такого договора (договоров);

может быть установлено положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), при исполнении которого поставщиком (подрядчиком, исполнителем) исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек);

г) последний акт, составленный при исполнении договора и предусмотренный абзацем третьим подпункта «в» настоящего пункта, должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок;

д) к оценке принимаются исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом;

Таким образом, в соответствии с Правилами (постановление Правительства № 2604) по Критерию оценки № 2 Заказчиком должны оцениваться контракты (договора), исполненные участником закупки с учетом правопреемства (в случае наличия в заявке подтверждающего документа) гражданско-правовые договоры, в том числе заключенные и исполненные в соответствии с Федеральным законом.

При этом, Правилами не предусмотрено иных положений об оценке контрактов, исключительно заключенных в рамках Закона о контрактной системе и Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Вместе с тем, Заказчик, установив требование о подтверждении опыта участника закупки сопоставимого характера только по государственным и муниципальным контрактам из реестра контрактов, исключая опыт по договорам гражданско-правового характера, заключенным в обычной хозяйственной деятельности, необоснованно установил ограничение конкуренции по отношению к ее участникам.

Таким образом, действия Заказчика нарушают требования подпункта «д» пункта 28 Постановления Правительства РФ от 31.12.2021 № 2604 в части подтверждения опыта работы исключительно по государственным контрактам, заключенным в соответствии с Законом о контрактной системе и Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

Следовательно, Заказчик нарушил часть 8 статьи 32 Закона о контрактной системе.

Частью 4 статьи 7.30 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за установление порядка оценки заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), не предусмотренного законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, в том числе, в государственных организациях.

Приказом МКУ «Дирекция муниципального заказа» городского округа «Город Йошкар-Ола» от 02.08.2021 № 29 л/с <...> назначен на должность начальника отдела экспертизы и правового обеспечения МКУ «Дирекция муниципального заказа» городского округа «Город Йошкар-Ола».

Приказом МКУ «Дирекция муниципального заказа» городского округа «Город Йошкар-Ола» от 26.01.2022 № 18/4 обязанности руководителя контрактной службы возложены на начальника экспертизы и правового обеспечения МКУ «Дирекция муниципального заказа» <...>.

Согласно Положению о контрактной службе МКУ «Дирекция муниципального заказа» городского округа «Город Йошкар-Ола», утвержденному директором <...>, на руководителя и работников контрактной службы возлагается обязанность по осуществлению подготовки и размещения в ЕИС извещений об осуществлении закупок, документации о закупках.

Таким образом, в действиях <...> имеется нарушение, выразившееся в установлении порядка оценки заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), не предусмотренного законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, а как следствие состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.30 КоАП РФ.

Датой совершения административного правонарушения является 01.03.2022 (дата размещения извещения № 0308300022922000032 на сайте ЕИС).

Местом совершения административного правонарушения является: 424006, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, пр-т Гагарина, 25 (место исполнения <...> своих должностных обязанностей).

Санкция части 4 статьи 7.30 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта.

Срок давности, предусмотренный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ для данной категории дел на момент составления протокола об административном правонарушении не истек.

В соответствии со статьей 23.66 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится
минут по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164.

25 мая 2022 года в 09 часов 30

В связи с эпидемиологической обстановкой возможность участия в заседании комиссии будет организована посредством удаленного доступа по ссылке <https://fas1.tconf.rtu.ru/c/6689541467>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ <...> разъясняются его права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статье 30.1-30.3 КоАП РФ.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен в присутствии <...> лично.

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

_____ (подпись)

12 мая 2022 года

Объяснения лица (защитника лица), в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

(подпись лица, защитника лица, привлекаемого к административной ответственности)

В соответствии с ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил (а):

(фамилия, имя, отчество лица, получившего протокол)

« ____ » _____ 2022 года _____ (подпись)