

РЕШЕНИЕ

по делу № ЖМ-03/2019

04.02.2019

г. Благовещенск

(в полном объеме изготовлено 07.02.2019)

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее - Амурское УФАС России) по контролю в сфере закупок,

в присутствии представителей муниципального заказчика: <...>; <...>; <...> (стороне по делу разъяснены права, порядок рассмотрения дела, сообщено о ведении аудио- и видеозаписи заседания Комиссии Амурского УФАС России),

в отсутствие заявителя жалобы (лицо о месте, дате и времени рассмотрения жалобы уведомлено надлежащим образом, ходатайство о рассмотрении жалобы без его участия не заявляло),

рассмотрела поступившую 28 января 2019 года в Амурское УФАС России от ООО «Контракт» жалобу на положения аукционной документации при осуществлении муниципальным заказчиком – администрацией рабочего поселка (пгт) Архара закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения муниципального образования рабочий поселок (пгт) Архара на 2019 год, объявленной извещением № 0123300031419000004 от 14.01.2019 на электронной площадке ООО «РТС-тендер» www.rts-tender.ru, выразившиеся, по мнению заявителя, в нарушении положений 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, Федеральный закон № 44-ФЗ).

Из жалобы заявителя следует, что муниципальный заказчик при разработке аукционной документации допустил многочисленные нарушения требований Федерального закона № 44-ФЗ: установил неверный срок окончания предоставления разъяснений участникам закупки; сократил срок подачи заявок на участие в рассматриваемой закупке; не указал в извещении о проведении аукциона требования к участникам аукциона, предусмотренные статьей 31 Закона о контрактной системе, а также исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены во второй части заявки для подтверждения соответствия участника действующему законодательству Российской Федерации в сфере закупок и закупочной документации; установил требования к участникам аукциона, не предусмотренные Федеральным законом №44-ФЗ; не указал идентификационный код закупки; не установил к некоторым материалам, используемым при выполнении работ, требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам; неверно установил размеры штрафов и пеней за неисполнение обязательств по контракту и др. ООО «Контракт» просит признать жалобу обоснованной, провести внеплановую проверку закупки, выдать заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.

Представители муниципального заказчика с доводами, заявленными в жалобе,

частично согласны, представили запрашиваемые уведомлением Амурского УФАС России от 30.01.2019 документы, которые приобщены к материалам дела.

Комиссия Амурского УФАС России, рассмотрев жалобу, заслушав доводы стороны по делу, исследовав материалы дела, проведя в соответствии с частями 3, 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, установила следующее.

Муниципальным заказчиком – администрацией рабочего поселка (пгт) Архара извещением № 0123300031419000004 на электронной площадке ООО «РТС-тендер» www.rts-tender.ru объявлено о проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения муниципального образования рабочий поселок (пгт) Архара на 2019 год.

Соответствующая информация размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС).

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 3 587 500,00 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 29.01.2019 в 06:00, дата проведения аукциона в электронной форме – 01.02.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 29.01.2019 № 0123300031419000004-0 на участие в закупке подано 2 заявки. Аукционной комиссией по результатам рассмотрения первых частей заявок на соответствие требованиям, установленным документацией в отношении приобретаемого товара, принято решение о допуске к участию в аукционе обоих участников закупки.

Довод жалобы ООО «Контракт» о нарушении в действиях заказчика положений Закона о контрактной системе в части установления неверного срока окончания предоставления разъяснений участникам закупки, обоснован ввиду следующего.

Согласно части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, информацию о порядке, датах начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Как следует из части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Частью 4 статьи 65 Федерального закона № 44-ФЗ определено, что 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.

Учитывая, что срок окончания подачи заявок на участие в рассматриваемом аукционе установлен 29.01.2019 в 06:00, указание датой окончания предоставления разъяснений положений документации 18.01.2019 не отвечает положениям части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

В части сокращения срока подачи заявок на участие в аукционе на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения муниципального образования рабочий поселок (пгт) Архара на 2019 год Комиссией Амурского УФАС России установлено следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 63 Федерального закона № 44-ФЗ в случае, если начальная (максимальная) цена контракта превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Учитывая, что начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 587 500,00 руб., извещение о проведении аукциона размещено в единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) 14.01.2019, срок окончания подачи заявок (принимая во внимание положения Гражданского кодекса Российской Федерации) должен быть установлен, как минимум, 30.01.2019.

Следовательно, указав в извещении дату и время окончания подачи заявок «29.01.2019», муниципальный заказчик нарушил требования части 3 статьи 63 Закона о контрактной системе.

Довод жалобы о том, что заказчиком не установлены в извещении о проведении аукциона требования к участникам аукциона, предусмотренные статьей 31 Закона о контрактной системе, а также отсутствует исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками закупки, является обоснованным по следующим основаниям.

В силу части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ, при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

- соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

- непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об

открытии конкурсного производства;

- неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

- отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

- отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

- участник закупки - юридическое лицо, которое в течение двух лет до момента подачи заявки на участие в закупке не было привлечено к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.28 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

- обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

- отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися

выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

- участник закупки не является офшорной компанией;

- отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 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 частности, 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.

Вместе с тем, в извещении о проведении электронного аукциона от 14.01.2019 № 0123300031419000004 в разделе «Требования к участникам» указано: «Не установлены». Предусмотренный перечень документов также отсутствует.

Таким образом, действия муниципального заказчика нарушают положения части 1 статьи 31, части 5 статьи 63 Федерального закона № 44-ФЗ.

Частью 5 статьи 66 Закона о контрактной системе установлен состав второй части заявки на участие в электронном аукционе. Так, вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника такого аукциона, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов

коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Однако в пункте 23 информационной карты аукционной документации муниципальным заказчиком установлено обязательное требование о предоставлении в составе второй части заявки идентификационный номер налогоплательщика учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Кроме того, в пункте 23 информационной карты аукционной документации предусмотрено предоставление во второй части заявки декларации о соответствии участника аукциона требованию о том, что он не является оффшорной компанией. В свою очередь, Федеральным законом о контрактной системе не предусмотрено предоставление в составе второй части заявки участника аукциона обозначенного документа.

Следовательно, действия заказчика в указанной части нарушают требования части 5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ, в связи с чем довод жалобы ООО «Контракт» нашел свое подтверждение.

В части отсутствия в аукционной документации требований к функциональным, техническим и качественным характеристикам некоторых материалов, используемых при выполнении работ (противогололедные материалы, столбики сигнальные, знаки дорожные и т.д.), Комиссией Амурского УФАС России установлено следующее.

Пунктом 5 информационной карты аукционной документации предусмотрено, что наименование и описание объекта закупки, количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг содержатся в техническом задании, локальных сметных расчетах.

В пункте 3 Технического задания содержится информация о том, что подрядчик обязан иметь полный комплект дорожных знаков и технических средств организации и регулирования движения, обеспечить их установку и перестановку в точном соответствии со Схемой. Знаки и их установка должны соответствовать требованиям ГОСТ Р 52289-2004 «Технические средства организации дорожного движения. Правила применения дорожных знаков, разметки, светофоров, дорожных ограждений и направляющих устройств», ГОСТ Р 52290-2004 «Технические средства организации дорожного движения. Знаки дорожные. Общие технические требования» и должны быть выполнены на желтом фоне с применением светоотражающей пленки 3М инженерного типа. Типоразмер знаков должен соответствовать требованиям ГОСТ Р 52289-2004.

Также указано, что используемые материалы должны отвечать требованиям действующих нормативных документов (ГОСТ, СНиП, СП, ВСН), а также должны быть подтверждены на соответствие техническому регламенту Таможенного союза ТР ТС 014/2011 «Безопасность автомобильных дорог», в форме декларирования соответствия с нанесением маркировки единым знаком обращения продукции.

Кроме того, согласно информации, содержащейся в ЕИС, от участников закупки не поступали запросы за разъяснениями положений документации, на участие в аукционе подано 2 заявки, что косвенно подтверждает тот факт, что участникам закупки понятны требования муниципального заказчика к материалам, которые будут использоваться для выполнения работ, являющихся предметом рассматриваемой закупки.

Довод об отсутствии в проекте контракта идентификационного кода закупки нашел свое подтверждение.

В соответствии с частью 1 статьи 23 Федерального закона № 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.

Установлено, что в документации об аукционе в электронной форме на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог общего пользования местного значения муниципального образования рабочий поселок (пгт) Архара на 2019 год не содержится идентификационный код закупки, указанный код отсутствует и в проекте муниципального контракта, что является нарушением части 1 статьи 23 Закона о контрактной системе.

В части нарушения муниципальным заказчиком требований частей 4,5,8 статьи 34 Закона о контрактной системе, Комиссией Амурского УФАС России установлено следующее.

Частью 4 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с частью 5 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ, в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пена начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пена устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В силу части 8 названной статьи Федерального закона штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042.

Согласно части 7 Закона о контрактной системе 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).

Вместе с тем, в проекте контракта по рассматриваемой закупке размеры штрафов определены в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1063, которое утратило силу в связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042.

Таким образом, муниципальным заказчиком нарушены требования частей 4, 5, 7 и 8 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ.

Довод о неисполнении заказчиком требований статьи 37 Закона о контрактной системе также является обоснованным ввиду следующего.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Федерального закона № 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.

В проекте контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации в пункте «11.1» указано: «Подрядчик предоставил обеспечение исполнения Контракта на сумму 179375,00 рублей 00 копеек». Следовательно, заказчик, указав фиксированную сумму обеспечения исполнения контракта, не предусмотрел возможное применение антидемпинговых мер, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, чем нарушил требования обозначенной нормы закона.

На основании изложенного, в действиях муниципального заказчика - администрации рабочего поселка (пгт) Архара присутствует нарушение положения Закона о контрактной системе и состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рассмотрев жалобу ООО «Контракт», руководствуясь пунктом 1 части 3, части 15 статьи 99, части 8 статьи 106 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 поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать жалобу ООО «Контракт» обоснованной.
2. Признать в действиях муниципального заказчика – администрации рабочего поселка (пгт) Архара нарушение части 1 статьи 23, части 1 статьи 31, частей 4, 5, 7 и 8 статьи 34, части 2 статьи 37, частей 3 и 5 статьи 63, части 4 статьи 65, части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать муниципальному заказчику предписание об устранении допущенных нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе.
4. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения административного производства.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение

трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>