

25 июля 2017 года

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере закупок в составе:

председатель Комиссии: <...> – начальник отдела контроля закупок (отсутствует);

заместитель председателя Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок;

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок; <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок (отсутствует); <...> – специалист-эксперт отдела контроля закупок, <...> – специалист-эксперт отдела контроля закупок (отсутствует), кворум соблюден,

в присутствии:

представителя Заказчика – Администрации МО «Город Можга» (далее – Заказчик): <...> (доверенность от 24.07.2017), <...> (доверенность от 01.02.2017г.),

в отсутствие представителя заявителя - ООО «Перспектива» (далее – Заявитель): уведомлен надлежащим образом (уведомление исх.№ ОП01-17-07/4978э от 20.07.2017г.);

рассмотрев жалобу ООО «Перспектива» на положения аукционной документации заказчика – Администрации МО «город Можга» при проведении электронного аукциона «Капитальный ремонт автомобильных дорог местного значения муниципального образования «город Можга» (номер закупки в Единой информационной системе в сфере закупок – 0113300007517000031, далее – Аукцион) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 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 – Закон о контрактной системе, Закон),

У С Т А Н О В И Л А :

19.07.2017 г. в Удмуртское УФАС России поступила жалоба Заявителя. Заявитель в жалобе указывает на следующие:

1) в документации об Аукционе Заказчик не установил конкретный вид работ, в отношении которых необходимо предоставить подтверждение наличия опыта работ в соответствии с требованиями части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе и Постановления Правительства РФ от 04.02.2015г №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».

2) в проекте контракта Заказчик не установил конкретное значение объема привлечения к работам субподрядчиков из числа СМП и СОНО.

3) в проекте контракта Заказчик не установил все пороговые значения размера штрафов в соответствии с требованиями пунктов «а» - «г» Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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.

4) в проекте контракта отсутствует условие о конкретном сроке действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, считают жалобу необоснованной по основаниям, указанным в письменных пояснениях (вх. №6020 от 25.07.2017г.).

Рассмотрев жалобу, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, осуществив в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

19.06.2017г. Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 27 613 660,00 рублей.

23.06.2017г., 26.06.2017г. и 03.07.2017г. Заказчик внес изменения в извещение и документацию об Аукционе.

Дата и время окончания подачи заявок: 19.07.2017г. в 10:30.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 20.07.2017г. для участия в Аукционе подано 2 заявки, все участники закупки допущены к участию в Аукционе.

1. Рассмотрев первый довод жалобы Заявителя, Комиссия Удмуртского УФАС России признаёт его обоснованным в связи со следующим.

Согласно части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона 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 Закона.

В соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных

видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования, в том числе к наличию, в том числе, опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

В Постановлении Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, 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 №99) утверждены 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 Постановлению №99 в случае 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 к участникам закупки предъявляется требование о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке.

В сноске указано: <*> 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).

Объект закупки - капитальный ремонт автомобильных дорог местного значения муниципального образования "город Можга", код по ОКПД 2 - 42.11.20.000.

В разделе 3 документации об Аукционе Заказчик установил дополнительное требование о наличии у участника закупки опыта работы, при этом указал: «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:

1) работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов

капитального строительства;

2) работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки)».

Из буквального толкования указанных положений Закона о контрактной системе следует, что документация об электронном аукционе должна обеспечивать адекватное и четкое восприятие существа (предмета) закупки, не может содержать противоречивой или непонятной информации и должна полностью информировать потенциальных участников закупки о требованиях, которым должны соответствовать подаваемые мим заявки. Содержание соответствующих позиций должно быть ясным, четким, непротиворечивым, исключать возможность неоднозначного толкования и быть реально исполнимым.

Неопределенность, противоречивость, неполнота либо неисполнимость положений документации об электронном аукционе создают препятствия для потенциальных участников аукциона на стадии допуска к участию в нем.

Документация об Аукционе не содержит положения о том, на какие конкретно виды работ участник закупки должен представить документы по подтверждению опыта работы: работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства или работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

При таких обстоятельствах, когда документация об Аукционе не содержит четких положений о дополнительных требованиях к участникам закупки в части группы работ, опыт выполнения которых должен подтвердить в соответствии с Постановлением №99, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о наличии нарушения части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе.

2. Рассмотрев второй довод жалобы Заявителя, Комиссия Удмуртского УФАС России признаёт его обоснованным в связи со следующим.

Согласно [части 5 статьи 30](#) Закона заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В соответствии с [частью 6 статьи 30](#) Закона условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном [частью 5 статьи 30](#) Закона, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с [частью 1 статьи](#)

[30](#) Закона, и включается в отчет, указанный в [части 4 статьи 30](#) Закона. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В пункте 5.5 проекта контракта документации об Аукционе установлено: «... Подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - субподрядчики) в объеме не менее 5 процентов от цены контракта».

Положения, содержащие фразу «не менее» не позволяют установить конкретный объем привлечения к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу, что указанное положение проекта контракта не позволяет однозначно установить конкретный объем привлечения к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают часть 6 статьи 30 Закона о контрактной системе.

3. Рассмотрев третий довод жалобы Заявителя, Комиссия Удмуртского УФАС России считает его обоснованным в связи со следующим.

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

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 ставки рефинансирования 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 (часть 5 статьи 34 Закона о контрактной системе).

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 (часть 8 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, 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 РФ от 25.11.2013 № 1063 (далее - постановление Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063).

Согласно пунктам 4, 5 постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 за ненадлежащее исполнение поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей;

за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, размер штрафа устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в следующем порядке:

а) 2,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

б) 2 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

в) 1,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Рассмотрев раздел 6 проекта контракта (Глава V аукционной документации), Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что условия об ответственности заказчика и подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, установлены следующим образом:

«9.7. За ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим контрактом, подрядчик выплачивает заказчику штраф в размере 5 процентов цены контракта. Размер штрафа, определенный в соответствии с настоящим пунктом в денежном выражении составляет _____ рублей».

«9.4. В случае ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств по оплате выполненных работ, подрядчик вправе взыскать с заказчика штраф в размере 2,0 процентов цены контракта. Размер штрафа, определенный в соответствии с настоящим пунктом в денежном выражении составляет _____ рублей».

При таких обстоятельствах, когда проект контракта документации об Аукционе не содержит условий о порядке определения размера штрафа за ненадлежащее исполнение заказчиком и подрядчиком обязательств по контракту, за исключением просрочки исполнения обязательств, в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что условия проекта контракта документации об Аукционе об ответственности заказчика, подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, установлены Заказчиком не в соответствии с постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063, чем допущено нарушение требований частей 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

4. Рассмотрев четвертый довод Заявителя, Удмуртское УФАС России также считает его обоснованным в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать требования к размеру обеспечения исполнения контракта, сроку и порядку предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Согласно части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия, представленная в качестве обеспечения исполнения контракта, должна содержать, в том числе условие относительно срока действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44](#) и [96](#) Закона.

В соответствии со статьями 190, 191 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления

события, которыми определено его начало.

Согласно пункту 10.6 раздела 12 Информационной карты документации об Аукционе Заказчик установил требование относительно срока действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта: «Срок действия банковской гарантии, представленной в качестве обеспечения исполнения контракта, должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц».

Принимая во внимание изложенное, а также то обстоятельство, что срок действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, в документации об Аукционе не определён календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами, а также не связан с наступлением какого-либо события (которое неизбежно должно наступить), Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу от том, что документация об Аукционе не содержат требования к сроку действия банковской гарантии, что является нарушением пункта 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

Комиссия Удмуртского УФАС России приняла решение не выдавать предписание об устранении выявленных нарушений части 6 статьи 30, частей 5, 8 статьи 34, пункта 8 части 1 статьи 64, части 3 статьи 64 Закона о контрактной системе, в связи с тем, что об устранении указанных нарушений выдано предписание по делу № ОП 07-06/2017-186 З от 25.07.2017г.

На основании изложенного и, руководствуясь частями 1, 3, 4 статьи 105, частью 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе Комиссия Удмуртского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Перспектива» на положения аукционной документации заказчика – Администрации МО «город Можга» при проведении электронного аукциона «Капитальный ремонт автомобильных дорог местного значения муниципального образования «город Можга» (номер закупки в Единой информационной системе в сфере закупок – 0113300007517000031), обоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Удмуртской Республики.

Заместитель председателя Комиссии: _____ <...>

Члены Комиссии: _____ <...>

_____<...>