

РЕШЕНИЕ

по делу № 269 -03-3/2015 о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок

24 июня 2015 г.

Резолютивная часть решения оглашена 19 июня 2015 г.

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная приказом Рязанского УФАС России № 27 от 16.04.2015 г. (далее – Комиссия), в составе: «...», рассмотрев жалобу ООО «ЮгСтрой» (далее - Заявитель) №150 от 10.06.2015г., полученную по подведомственности из ФАС России №ГЗТУ/2667 от 15.06.2015г. (вх.2359э от 16.06.2015г.) на действия Администрации муниципального образования Батуриновское сельское поселение Рыбновского муниципального района Рязанской области при проведении электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции водопроводной сети в д. Нагорное, д. Ст. Батурино, д. Нов. Батурино, д. Выселки Рыбновского района Рязанской области (извещение № 0159300034815000071). и проведя внеплановую проверку, предоставленных документов,

у с т а н о в и л а:

Администрацией муниципального образования Батуриновское сельское поселение Рыбновского муниципального района Рязанской области (далее - Заказчик) была организована процедура размещения заказа путем проведения электронного аукциона № 0159300034815000071 на выполнение работ по реконструкции водопроводной сети в д. Нагорное, д. Ст. Батурино, д. Нов. Батурино, д. Выселки Рыбновского района Рязанской области

29 мая 2015 года извещение о проведении электронного аукциона было размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов - www.zakupki.gov.ru. в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 11 869 286,00 рублей.

По мнению Заявителя, Заказчик, в документации об электронном аукционе в нарушении части 2 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о ФКС) не установил дополнительное требование в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации 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».

В ходе рассмотрения жалобы представитель Заказчика заявил, что ссылка Заявителя на Постановление Правительства РФ № 99 от 04.02.2015г. относится к

конкурсам с ограниченным участием, двухэтапным конкурсам, закрытым конкурсам с ограниченным участием, закрытым двухэтапным конкурсам или аукционам.

Ввиду отсутствия в Федеральном законе от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о ФКС) понятия закрытый двухэтапный аукцион, указанные в Приложении №1 к Постановлению Правительства РФ №99 от 04.02.2015г. требования распространяются на закрытые аукционы и не применяются к участникам электронных аукционов.

Представитель Заказчика поддержала доводы изложенные в объяснение №33 от 17.06.2015г.(вх.2390 от 18.06.2015г.) и также считает жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, выслушав мнения сторон, Комиссия признала жалобу обоснованной, основываясь на следующем.

В силу пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о ФКС в извещении о проведении электронного аукциона указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участником такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 и части 2 (при наличии таких требований) статьи 31 данного Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 31 Закона о ФКС Правительство РФ вправе устанавливать к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапным конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, дополнительные требования.

17.02.2015г. вступило в силу Постановление РФ от 04.02.2015г. № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологического 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».

Комиссия отмечает, что указанное Постановление о дополнительных требованиях к участникам закупки распространяется на электронные аукционы по следующим основаниям.

Под аукционом в электронной форме понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Закона о контрактной системе).

Закрытые способы определения поставщиков, особенности их проведения, установлены параграфом 5 главы 3 Закона о ФКС. Согласно части 1 статьи 84

Закона о ФКС, под закрытыми способами определения поставщиков понимаются закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс, закрытый аукцион, при которых в соответствии с положениями статей 85 и 86 Закона о ФКС информация о закупках сообщается заказчиком путем направления приглашений принять участие в закрытых способах определения поставщиков, документации о закупках ограниченного круга лиц, которые соответствуют требованиям, предусмотренным настоящим Федеральным законом, и способы осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся объектами закупок, в случаях, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Следовательно, такого способа закупки как закрытый двухэтапный аукцион не существует.

Конструкция названия Постановления Правительства №99 от 04.02.2015г. такова, что из перечисленных способов необходимо выбрать тот, которым считает необходимым воспользоваться Заказчик. Противопоставительный союз «или» в названии Постановления не оставляет сомнений, что дополнительные требования применяются к закрытым двухэтапным конкурсам «или» как противопоставление, аукционам без конкретизации каких именно: закрытых или просто аукционов в электронной форме, что дает основание считать отнесение обобщенного понятия «аукцион» ко всем способам закупок путем проведения электронных аукционов.

В соответствии с частью 2 настоящей статьи Закона о ФКС устанавливаются условия, при которых определение поставщика закрытым способом применяется только в определенных случаях. Таких случаев Законом предусмотрено только 4 вида.

В Постановлении № 99 от 04.02.2015г. в Приложении № 1 установлены наименования работ, которые не включены в случаи, установленные в части 2 статьи 84 Закона о ФКС, что подтверждает обязательное установление дополнительных требований к участникам, в том числе, и при проведении закупки путем аукциона в электронной форме.

Таким образом, не установив в документации об электронном аукционе дополнительные требования 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, Заказчик нарушил положение законодательства о контрактной системе (часть 2 статьи 31 Закона о ФКС и п.2 Приложения №1 Постановления № 99 от 04.02.2015г.).

Внеплановая проверка, проведенная в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о ФКС и пунктом 3.1.2 приказа ФАС России от 19 ноября 2014 г. № 727/14, выявила следующие нарушения данного закона, допущенные Заказчиком:

-нарушение части 8 статьи 34 Закона о ФКС, а именно, 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.

-нарушение части 5 статьи 34 Закона о ФКС, а именно, в проект государственного контракта должно включаться обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных государственным контрактом, в виде уплаты неустоек (штрафов, пеней).

В нарушение требований частей 5 и 8 статьи 34 Закона о ФКС проект контракта не предусматривал возможности указания фиксированной суммы штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контракту.

- нарушение ч.7 ст. 34 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 ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с Письмом ФАС России от 01.12.2014г. № АД/48791/14 «О направлении информации о включении в контракт условий об оплате неустойки, а также об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей», учитывая, что контракт заключается по цене, предлагаемой участником закупки, но не превышающей начальную (максимальную) цену контракта, заказчиком целесообразно устанавливать в проекте контракта под отлагательным условием все возможные значения размеров штрафа, предусмотренные Правилами определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1063 (далее – Правила) для каждого порогового значения цены контракта, за исключением пороговых значений, превышающих начальную (максимальную) цену контракта.

Заказчиком в проекте контракта не были прописаны все возможные значения пени, установленные вышеуказанными Правилами.

Кроме того, следует учесть, что включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления вышеуказанных размеров штрафа, не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров штрафа.

-нарушение части 6 статьи 31 Закона о ФКС, в части 2 «Требования к участникам осуществления закупки» документации об электронном аукционе установлено излишнее требование к участникам закупки, в виде «правомочности участника закупки» заключать контракт, данное требование противоречит указанной статье, так как Заказчик не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

-нарушение части 3 статьи 7 Закона о ФКС, извещение о проведении электронного аукциона содержит требование предусмотренное частью 5 статьи 30 Закона о ФКС «подрядчик обязан привлечь к соисполнению организацию, относящуюся к субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям. Объект работ, которые необходимо закупить устанавливается контрактом».

Документация об электронном аукционе содержит в пункте 5 «Ограничения участия в определении поставщика» Раздела «Информационная карта» следующую информацию «Закупка осуществляется у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организациях. Подрядчик обязан привлечь к соисполнению организацию, относящуюся к субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям. Объем работ, которые необходимо закупить устанавливается контрактом».

Согласно части 3 статьи 30 Закона о ФКС, в случае закупки проводимой среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организациях, Заказчик устанавливает в таких извещениях ограничения в отношении участников закупки, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

В соответствии с частью 3 статьи 7 Закона о ФКС информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

Таким образом, данные противоречия между извещением и документацией об электронном аукционе, в части установления ограничений к участникам закупки, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации, нарушают принцип открытости и достоверности, а также лишают потенциальных участников закупки возможности принять для себя решение об участии в данной закупке.

-нарушение пункта 1 части 5 статьи 66 Закона о ФКС - в документации об электронном аукционе, в пункте 3.4. раздела 3 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» Заказчиком установлено требование о предоставлении во второй части заявки следующей информации «наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), 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 учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона», в то время как указанной нормой Закона о ФКС установлена во второй части заявки следующая информация «наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), 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 (при наличии) участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Заказчик в нарушение данной нормы закона, не указал, что идентификационный номер налогоплательщика учредителей, указывается только при его наличии. И не является обязательным требованием для участника закупки.

-нарушение части 6 статьи 66 Закона о ФКС – Заказчик в нарушение данной нормы Закона о ФКС в пункте 3.4 разделе 3 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе» документации об электронном аукционе, неправомерно установил требования к участникам аукциона, в виде предоставления во второй части заявки декларации об отнесении к субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям.

Данное требование является нарушением вышеуказанной статьи, так как Заказчик не вправе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи документов и сведений, не допускается.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 22 статьи 99 и частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок,

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «ЮгСтрой» обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим часть 2 статьи 31, части 3 статьи 7, пункта 1 части 5 статьи 66, части 6 статьи 66, , части 5, 7, 8 статьи 34, части 6 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

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

П Р Е Д П И С А Н И Е № 269-03-3/2015

24 июня 2015 г

Комиссия Рязанского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная приказом Рязанского УФАС России № 27 от 16.04.2015 г. (далее – Комиссия), в составе: «...» на основании своего решения от 24 июня 2015г. по делу № 269-03-3/2015, предписывает:

1. Администрация муниципального образования-Батуриновское сельское поселение Рыбновского района Рязанской области в срок до **30.06.2015г.** аннулировать электронный аукцион № 0159300034815000071 на выполнение работ по реконструкции водопроводной сети в д. Нагорное, д. Ст. Батурино, д. Нов. Батурино, д. Выселки Рыбновского района Рязанской области.

2. Администрации муниципального образования-Батуриновское сельское поселение Рыбновского района Рязанской области до **01.07.2015г.** сообщить в Рязанское УФАС России об исполнении 1 пункта предписания, и представить доказательства его исполнения.

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