

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту - Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: <...>., Членов Комиссии: <...>

в присутствии представителя муниципального образования Первомайский поссовет Оренбургского района Оренбургской области <...>

представитель ООО «Стройресурс» не явился, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлен,

рассмотрев жалобу ООО «Стройресурс» на действия администрации муниципального образования Первомайский поссовет Оренбургского района Оренбургской области при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт гидротехнических сооружений Донгузского водохранилища Оренбургской области (1 этап) (номер извещения № 0153300023319000016),

УСТАНОВИЛА:

29.04.2019 г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Стройресурс» (далее – Заявитель) на действия администрации муниципального образования Первомайский поссовет Оренбургского района Оренбургской области (далее-Заказчик) при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт гидротехнических сооружений Донгузского водохранилища Оренбургской области (1 этап) (номер извещения № 0153300023319000016) (далее - аукцион).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч. 7 ст.106 Федерального закона РФ 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), Заказчику выставлено требование о приостановлении осуществления закупки в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

Исходя из доводов жалобы следует, Заказчик установил завышенный срок действия банковской гарантии. Также, по мнению Заявителя в проекте контракта не установлены условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, исполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Кроме того, Заказчик установил дополнительные требования к опыту

участника без учета внесенных изменений законодательства.

Представитель Заказчика пояснил, что установление срока действия банковской гарантии длительностью не менее чем 6 месяцев связано с проведением строительного контроля, авторского надзора после окончания выполнения работ, а также в связи с вводом в эксплуатацию объекта.

Условие контракта об ответственности сформулировано с отсылкой на Постановление № 1042, что не является нарушением требования пункта 4 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Также, представитель Заказчика пояснил, что в связи с тем, что Постановление Правительства РФ от 21 марта 2019 г. №294 «О внесении изменений в приложения № 1 и 2 к постановлению Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. № 99 вступило в силу 02.04.2019, данные изменения не были учтены Заказчиком на основании того, что правовая система «Гарант», установленная в организации Заказчика, на момент размещения извещения – 12.04.2019 года не содержала сведений о изменении Постановления Правительства № 99. Данный факт подтверждается официальным письмом ООО «Гарант-Оренбург».

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Оренбургского УФАС России, проанализировав представленные документы, пришла к следующим выводам:

12.04.2019 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке было размещено извещение и документация об электронном аукционе на капитальный ремонт гидротехнических сооружений Донгузского водохранилища Оренбургской области (1 этап) (номер извещения № 0153300023319000016).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 64 284 580 ,00 рублей.

Аукционная документация утверждена Заказчиком.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения,

требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с ч.3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

В п. 38 информационной карты документации об электронном аукционе Заказчиком установлено:

| | |
|---|---|
| Срок действия банковской гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения контракта | Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на шесть месяцев. |
|---|---|

Согласно ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Заявитель в составе жалобы доказательств, подтверждающих обоснованность довода в части незаконного установления срока действия банковской гарантии не представил, на заседание Комиссии не явился.

Также согласно Определению Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 27.06.2017 № 305-ЭС17-1132 по делу № А40-8638/2016 «...Закон устанавливает обязательное условие банковской гарантии – превышение срока действия банковской гарантии над сроком контракта минимум на один месяц. Вместе с тем, максимального предела действия банковской гарантии законодателем не установлено, поскольку, по мнению Судебной коллегии, такое обеспечение направлено на защиту государственных заказчиков от действия недобросовестных участников размещения заказов и позволяет сократить риски, связанные с неисполнением контрактов.».

Таким образом, довод Заявителя необоснованный.

Согласно ч. 6 ст. 30 Закона о контрактной системе условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 настоящей статьи, 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 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042 «Об утверждении Правил 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, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. № 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» утверждены 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 (далее по тексту - Правила).

Согласно п. 8 Правил в случае если в соответствии с частью 6 статьи 30 Федерального закона контрактом предусмотрено условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в виде штрафа, штраф устанавливается в размере 5 процентов объема такого привлечения, установленного контрактом.

В п.5.1.3 проекта контракта установлено: «Привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организации в объеме 5 % от цены контракта.

В срок не более 5 рабочих дней со дня заключения договора с субподрядчиком, представить Муниципальному Заказчику:

а) декларацию о принадлежности субподрядчика, к субъектам малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организации, составленную в простой письменной форме, подписанную руководителем (иным уполномоченным лицом) субъекта малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организации и заверенную печатью (при наличии печати);

б) копию договора (договоров), заключенного с субподрядчиком, заверенную Подрядчиком.

В случае замены субподрядчика, на этапе исполнения Контракта на другого субподрядчика, представлять Муниципальному Заказчику документы, указанные в пунктах «а» и «б» в течение 5 дней со дня заключения договора с новым субподрядчиком.

В течение 10 рабочих дней со дня оплаты Подрядчиком, выполненных обязательств по договору с субподрядчиком, представлять Муниципальному Заказчику следующие документы:

а) копии документов о приемке выполненной работы, которые являются предметом договора, заключенного между Подрядчиком, и привлеченным им субподрядчиком;

б) копии платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств Подрядчиком, субподрядчику, - в случае если договором, заключенным между Подрядчиком, и привлеченным им субподрядчиком, предусмотрена оплата выполненных обязательств до срока оплаты поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, предусмотренного Контрактом, заключенным с Муниципальным Заказчиком (в ином случае указанный документ представляется Муниципальному Заказчику дополнительно в течение 5 дней со дня оплаты Подрядчиком, обязательств, выполненных субподрядчиком).

Оплачивать выполненные субподрядчиком работы, отдельные этапы исполнения договора, заключенного с таким субподрядчиком, в течение 15 рабочих дней с даты подписания Подрядчиком, документа о приемке выполненной работы (ее результатов), отдельных этапов исполнения договора.

Нести гражданско-правовую ответственность перед Муниципальным

Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение условия о привлечении к исполнению Контрактов субподрядчиков, в том числе:

а) за представление документов, указанных в настоящем пункте, содержащих недостоверные сведения, либо их непредставление или представление таких документов с нарушением установленных сроков;

б) за непривлечение субподрядчиков, соисполнителей в объеме, установленном в Контракте.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения субподрядчиком, обязательств, предусмотренных договором, заключенным с Подрядчиком, осуществлять замену субподрядчика, с которым ранее был заключен договор, на другого субподрядчика»

Согласно п. 8.1. проекта контракта при нарушении условий Контракта Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и Контрактом.

Вместе с тем, в п. 8.2 проекта контракта имеется ссылка на Постановление Правительства Российской Федерации от 30 августа 2017 г. № 1042.

Таким образом, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком не было допущено нарушений законодательства, поскольку проект контракта содержит ссылку на нормативный акт, предусматривающий 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 является достаточным для проведения соответствующего расчета.

Следовательно, довод жалобы необоснованный.

Согласно п.3 ч.2 ст. 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 к опыту работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации.

Постановлением Правительства РФ 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 Правительства Российской Федерации № 99) установлено, что 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, предъявляются дополнительные требования согласно приложению N 1.

Согласно Приложение N 1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 4 февраля 2015 г. N 99 установлены дополнительные требования к участникам закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, за исключением линейного объекта, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей:

наличие за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства (за исключением линейного объекта).

При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять:

не менее 50 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей;

не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 100 млн. рублей;

не менее 30 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 500 млн. рублей;

не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 1 млрд. рублей.

Заказчиком в п. 17 аукционной документации установлены дополнительные требования к участникам электронного аукциона:

| | |
|---|--|
| <p>Дополнительные требования к участникам электронного аукциона</p> <p>(ч.2 ст. 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»)</p> | <p>На основании п.2 ст .31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» 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:</p> <p>1) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;</p> <p>Постановлением Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. N 99</p> <p>"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" установлено, что 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, предъявляются дополнительные требования</p> <p>согласно приложению № 1 к Постановлению Правительства РФ от 4 февраля 2015 г. N 99</p> <p>"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</p> |
|---|--|

квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» :

Наименование товаров, работ, услуг - 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.

Дополнительные требования к участникам закупки: наличие 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. При этом стоимость такого исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка

Документы, подтверждающие соответствие участников закупки дополнительным требованиям: копия исполненного контракта (договора); копия акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные [частью 2 статьи 9](#) Федерального закона "О бухгалтерском учете", и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке; копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с [градостроительным законодательством](#) Российской Федерации). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке

* 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).

Таким образом, Заказчик при составлении документации об электронном аукционе использовал недействующую редакцию Постановления Правительства Российской Федерации № 99, тем самым нарушив п.3 ч.2 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем победитель электронного аукциона ООО «Техтрансстрой» в составе своей заявки в качестве подтверждения опыта работ представил государственный контракт №3—ГК/12 на выполнение работ по объекту: «Капитальный ремонт шлюзов № 13-16 Городецкого района гидротехнических сооружений и судоходства» I этап со стоимостью работ по Контракту составляет 1 179 900 000 (Один миллиард сто семьдесят девять миллионов девятьсот тысяч) рублей 00 копеек, включая НДС (18%) – 179 984 745,76 рублей.

Таким образом, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, о том, что допущенное Заказчиком нарушение не повлияло на результат осуществления закупки. В связи с вышеизложенным, Комиссия Оренбургского УФАС России считает возможным предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Оренбургского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройресурс» на действия администрации муниципального образования Первомайский поссовет Оренбургского района Оренбургской области при проведении электронного аукциона на капитальный ремонт гидротехнических сооружений Донгузского водохранилища Оренбургской области (I этап) (номер извещения № 0153300023319000016) частично обоснованной.

2. Признать администрацию муниципального образования Первомайский поссовет Оренбургского района Оренбургской области нарушившей п.3 ч.2 ст. 31 Закона о контрактной системе.

3. Предписание об устранении допущенных нарушений Закона о контрактной системе не выдавать.

4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.