

Решение № 05-6/1-225-2017

20 сентября 2017 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок,

члены Комиссии:

Шибанов Я.А. - главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Виноградова Ю.Д. - специалист - эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

- Администрации Западнодвинского района (далее - Заказчик): ***

в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «Профит-плюс» (далее - Общество),

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 6.1.9, 7.7-7.8 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, статьями 99 и 106 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), и Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Регламент), жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 13.09.2017 поступила жалоба Общества, согласно которой документация об электронном аукционе на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту ул. Мира (от конца ул. Горького до границы города) в г. Западная Двина Тверской области (извещение от 15.08.2017 № 0136300018117000081) не соответствует требованиям Закона в части:

- неустановления требования к участникам закупки о членстве в саморегулируемой организации (СРО) в нарушение требований Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ);
- установления непредусмотренного Законом требования о декларировании соответствия участника закупки требованиям пункта 10 части 1 статьи 31 Закона;
- неустановления дополнительных требований к участникам закупки в соответствии с требованиями постановления Правительства Российской Федерации 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).

Представители Заказчика считают доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению, представив письменные пояснения по существу жалобы.

На дату рассмотрения жалобы контракт Заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее.

15.08.2017 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0136300018117000081 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту ул. Мира (от конца ул. Горького до границы города) в г. Западная Двина Тверской области и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет **22 231 424, 84** руб.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) 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.

1. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Закона вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 31 Закона заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в частности, требование о соответствии участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Согласно части 2 статьи 52 ГК РФ работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Согласно пояснениям Заказчика предусмотренные контрактом работы не отнесены к работам по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, в связи с чем требование о представлении во второй части заявки на участие в электронном аукционе выписки из числа членов саморегулируемой организации установлено не было.

Общество в своей жалобе не указало на работы, которые свидетельствовали бы о том, что предусмотренные контрактом работы являются капитальным ремонтом, и для выполнения которых требуется выписка из числа членов саморегулируемой организации

Таким образом, довод Общества о необходимости предоставления участниками закупки во второй части своей заявки выписки из числа членов саморегулируемой организации не нашел своего подтверждения.

В данной части жалоба Общества является необоснованной.

2. Как указано выше, согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона.

В соответствии с частью 2 статьи 31 Закона 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:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Согласно части 3 статьи 31 Закона перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в части 2 статьи 31 Закона, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Такие дополнительные требования к участникам закупок и перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99.

Пунктом 1 Постановления № 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 № 1 к данному постановлению. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными приложением № 1 к Постановлению № 99.

Пунктом 2 приложения 1 Постановления № 99 установлено, что при осуществлении закупки на 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, устанавливаются дополнительные требования о наличии опыта исполнения (с

учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих <*> (согласно примечанию) работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

Таким образом, согласно вышеприведенным положениям Постановления № 99 дополнительные требования к участникам о наличии опыта выполнения работ предъявляются в случае, если предметом закупки является выполнение строительных работ (работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства).

Согласно извещению о проведении электронного аукциона предметом закупки является выполнение работ по ремонту ул. Мира (от конца ул. Горького до границы города) в г. Западная Двина Тверской области, код 42.11.20.200 Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014; начальная (максимальная) цена контракта составляет 22 231 424, 84 руб.

Следовательно, при проведении данной закупки, поскольку ремонтные работы не являются работами по капитальному ремонту, не должны применяться требования Постановления № 99 и Заказчик правомерно не установил к участникам дополнительные требования по опыту работы, установленные Постановлением № 99.

Аналогичная позиция изложена в решении Верховного Суда Российской Федерации от 22.08.2016 № АКПИ16-574.

Таким образом, жалоба Общества в данной части является необоснованной.

3. Частью 5 статьи 66 Закона установлены требования к перечню документов и сведений, которые должна содержать вторая часть заявки на участие в электронном аукционе, в том числе установлено, что такая заявка должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 – 9 части 1 статьи 31 Закона.

Согласно части 6 статьи 66 Закона требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона документов и информации, не допускается.

Согласно части 1 статьи 31 Закона при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе, согласно пункту 10 части 1 статьи 31 Закона, требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

Таким образом, в соответствии с требованиями части 1 статьи 31 и пункта 2 части 5 статьи 66 Закона, должно быть установлено требование о том, что участник закупки

не является офшорной компании, однако не предусмотрено право требовать, что участник закупки должен декларировать о соответствии данному требованию.

Согласно пункту 2 раздела 24 Информационной карты документации об аукционе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать **декларацию о соответствии участника аукциона требованиям**, установленным пунктами 3 - 5, 7, 7.1, 9, **10 части 1 статьи 31 Закона**.

Приложение 5 содержит рекомендуемую форму декларации о соответствии участника аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 7, 9, 10 части 1 статьи 31 Закона, в которой указано следующее:

«Настоящим _____ (указывается наименование, фирменное наименование (при наличии) участника аукциона) подтверждает, что _____ (необходимо указать «соответствует» или «не соответствует») требованиям, установленным в соответствии с пунктами 3-7, 9, 10 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»:

...7) не являемся офшорной компанией».

Таким образом, в документации однозначно установлено, что участник должен представить во второй части заявки декларацию о том, что участник закупки не является офшорной компанией (пункт 10 части 1 статьи 31 Закона), что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 64 и пункта 2 части 5 статьи 66 Закона.

В данной части жалоба Общества является обоснованной.

При этом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания об устранении выявленных нарушений, в связи с тем, что отсутствуют объективные основания считать, что Общество намерено реально претендовать на заключение контракта, и что его права и законные интересы могли быть нарушены при проведении спорной закупки; жалобы от других потенциальных участников закупки, имеющих реальное намерение и возможность исполнить спорный контракт, в Тверское УФАС России не поступали; заявка единственного участника закупки, подавшего заявку на участие в данном аукционе, признана соответствующей требованиям, установленным в документации об аукционе.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Профит-плюс» частично обоснованной.
2. Признать заказчика - Администрацию Западнодвинского района нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 64 и пункта 2 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. Предписание Администрации Западнодвинского района об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд не выдавать.

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