

РЕШЕНИЕ № 181-ж/2014

23 апреля 2014 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	- начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Гареевой Д.Ф.	- специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	Субботиной А.С.	- специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьями 99, 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 о контрактной системе), рассмотрев жалобу ООО СК «СтройГрупп» (далее - Заявитель) на действия заказчика при проведении открытого конкурса с ограниченным участием на выполнение работ на объекте: «Автодорога по ул. Зеленый лог от пр. К.Маркса до ул. Калмыкова в г. Магнитогорске» (извещение № 0169300000314000303) (далее - Конкурс), в присутствии представителей Муниципального казенного учреждения «Магнитогорскинвестстрой» г. Магнитогорска (далее - Заказчика), действующих на основании доверенностей от 21.04.2014 № 50/14, 51/14, представителя Администрации города Магнитогорска (далее – Уполномоченный орган), действующего на основании доверенности от 22.04.2014,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 16.04.2014 поступила жалоба ООО СК «СтройГрупп» на действия заказчика при проведении рассматриваемого Конкурса.

Согласно представленным документам, Заказчик и Уполномоченный орган объявили о проведении Конкурса.

В соответствии с частью 1 статьи 49 Закона о контрактной системе, извещение о проведении Конкурса размещено на официальном сайте в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 31.03.2014 (с изменениями от 18.04.2014).

Начальная (максимальная) цена контракта – 84 207 626,01 рублей.

Место вскрытия конвертов с заявками в конкурсе, место рассмотрения заявок – 455044, Челябинская область, г. Магнитогорск, проспект Ленина, 72, кабинет 426.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе – 07.05.2014 09.00.

По состоянию на 23.04.2014 контракт по объекту рассматриваемой закупки не заключен, Конкурс отменен на основании решения Заказчика об отмене конкурса от 18.04.2014 №01-25/0851.

Согласно доводам жалобы, заявитель считает, что Заказчиком неправомерно выбран способ определения подрядчика, поскольку для проведения открытого конкурса с ограниченным участием необходимо наличие двух оснований: объектом закупки должно быть выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального и межмуниципального, местного значения, а также работ, включенных в эту группировку, и начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок для обеспечения государственных нужд должна превышать 150 миллионов рублей, для обеспечения муниципальных нужд превышать 50 миллионов рублей.

Заказчик, уполномоченный орган с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения (исх. №01-25/0861 от 22.04.2014), а также пояснили, что действия заказчика соответствуют требованиям законодательства о контрактной системе, поскольку Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.10.2013 № 1089 установлен Перечень случаев и порядок 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, исполнителя), имеющие необходимый уровень квалификации.

В подтверждение своей позиции заказчик и уполномоченный орган ссылаются на то, что Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) включает код ОКДП 45 – работы строительные, за исключением работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также работ, включенных в эту группировку, в случае если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок для обеспечения государственных нужд превышает 150 млн. рублей, для обеспечения муниципальных нужд превышает 50 млн. рублей.

По мнению Заказчика и Уполномоченного органа, конкурс с ограниченным участием был выбран правомерно, поскольку предметом закупки является выполнение работ на объекте: «Автомобильная дорога по ул. Зеленый лог от пр. К.Маркса до

ул. Калмыкова в г. Магнитогорске» (извещение № 0169300000314000303) с начальной (максимальной) ценой контракта 84 207 626,01 рублей, код по ОКПД: 45.23.11.110, что в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.10.2013 № 1089 разрешает проведение закупки в форме конкурса с ограниченным участием, поскольку начальная (максимальная) цена контракта для обеспечения муниципальных нужд превышает 50000000 рублей, и данные работы включены в группировку по коду ОКПД 45.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия, рассмотрев доводы жалобы ООО СК «СтройГрупп» и проведя внеплановую проверку, пришла к следующим выводам.

1. Частями 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (конкурс (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукцион (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В силу части 5 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 Закона о контрактной системе. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Частью 1 статьи 56 Закона о контрактной системе дано определение понятия «Открытый конкурс с ограниченным участием», согласно которому под указанным способом определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса и конкурсной документации, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования и победитель такого конкурса определяется из числа участников закупки, прошедших предквалификационный отбор.

При этом, в части 2 статьи 56 Закона о контрактной системе указано, что проведение конкурса с ограниченным участием применяется в случае, если поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны осуществить только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также в случаях выполнения работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, реставрации музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда Российской Федерации, документов Архивного фонда Российской Федерации, особо ценных и редких документов, входящих в состав библиотечных фондов, выполнения работ, оказания услуг, связанных с необходимостью допуска подрядчиков, исполнителей к учетным базам данных музеев, архивов, библиотек, к хранилищам (депозитариям) музея, к системам обеспечения безопасности

музейных предметов и музейных коллекций, архивных документов, библиотечного фонда.

Перечень случаев и (или) порядок отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, 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 (далее - Перечень) установлен Постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1089 «Об условиях проведения процедуры конкурса с ограниченным участием при закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Пункт 6 указанного Перечня предусматривает выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, а также искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, а также работ, включенных в эту группировку, в случае если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупок для обеспечения государственных нужд превышает 150 млн. рублей, для обеспечения муниципальных нужд превышает 50 млн. рублей.

Вместе с тем, содержание пункта 6 Перечня не указывает на то, что заказчик вправе осуществлять закупку работ для обеспечения муниципальных нужд путем проведения открытого конкурса с ограниченным участием на работы, отнесенные к коду по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности 45 «Работы строительные».

Доводы Заказчика и Уполномоченного органа о том, что открытый конкурс с ограниченным участием может проводиться на работы, включенные в код 45 Перечня товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме (электронный аукцион) (далее – Перечень 1), утвержденного Распоряжением Правительства РФ от 31.10.2013 № 2019-р, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта для обеспечения муниципальных нужд превышает 50 млн. рублей, не принимаются Комиссией Челябинского УФАС России во внимание по следующим основаниям.

Перечень 1 содержит не только коды товаров, работ, услуг по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности, а также исключения из указанного Перечня 1, тогда как пункт 6 Перечня не содержит ссылки на какой-либо код Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности.

Следовательно, словосочетание «работ, включенных в эту группировку» относится к работам по строительству, реконструкции, капитальному ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства, искусственных дорожных сооружений, включенных в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения, но не к коду ОКПД 45 «Работы строительные», исключая при этом право заказчика проводить открытый конкурс с ограниченным участием на работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не относящихся в

соответствии со статьей 48.1 Градостроительного кодекса Российской Федерации к особо опасным, технически сложным объектам, либо к искусственным дорожным сооружениям, включенным в состав автомобильных дорог федерального, регионального или межмуниципального, местного значения.

Таким образом, заказчиком в нарушение части 5 статьи 24, части 2 статьи 56 Закона о контрактной системе неправомерно выбран способ определения подрядчика на выполнение работ на объекте: «Автомобильная дорога по ул. Зеленый лог от пр. К.Маркса до ул. Калмыкова в г. Магнитогорске» в виде открытого конкурса с ограниченным участием, исходя из объекта закупки.

По результатам внеплановой проверки в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе.

1. Пункт 2 части 3 статьи 49 Закона о контрактной системе предусматривает, что извещение о проведении Конкурса должно содержать исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса в соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Часть 1 статьи 50 Закона о контрактной системе устанавливает, что конкурсная документация должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении открытого конкурса.

Частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе определено, что только 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.

Дополнительные требования, предъявляемые к участникам закупки отдельных 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, установлены Постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1089.

К таким дополнительным требованиям к участникам закупки относятся следующие:

1. Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта, договора на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, указанных в Перечне, в течение 3 лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов

начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится конкурс с ограниченным участием.

2. Наличие собственного и (или) арендованного на срок исполнения контракта, договора оборудования и других материальных ресурсов, а также прав на результаты интеллектуальной деятельности в объеме, установленном конкурсной документацией, необходимым для надлежащего и своевременного исполнения контракта, договора.

В соответствии с частью 4 статьи 56 Закона о контрактной системе, в отношении участников конкурса с ограниченным участием наряду с требованиями, установленными частью 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, предъявляются дополнительные требования в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Извещение о проведении конкурса с ограниченным участием и конкурсная документация наряду с информацией, предусмотренной статьями 49 и 50 Закона о контрактной системе, должны содержать указание на установленные в соответствии с частью 4 статьи 56 Закона о контрактной системе дополнительные требования к участникам закупки.

Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона о контрактной системе (часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе).

В нарушение части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчиком в пункте 10.3 конкурсной документации установлено требование к участникам закупки о наличии собственного и/или арендованного на срок исполнения контракта оборудования в других материальных ресурсов в объеме, необходимом для надлежащего исполнения контракта, не менее:

- «1. Экскаватор одноковшовый (гусеничный) ЭО-3123 или эквивалент. Мощность двигателя не менее, кВт: 59. Ёмкость ковша не менее (м³): 0,5;
2. Бульдозер ДЗ-162 или эквивалент. Мощность двигателя не менее, кВт: 70. Масса (эксплуатационная) не менее, т: 7,16;
3. Каток (гладковальцовый, вибрационный). Мощность двигателя не менее (кВт) — 40. Масса не менее 5 т;
4. Автосамосвал КамАЗ — 55111 или эквивалент. Мощность двигателя не менее, кВт: 162. Грузоподъемность не менее, т: 13;
5. Автогрейдер ДЗ-122Б или эквивалент. Мощность двигателя не менее (кВт) — 100. Масса не менее, т: 14,6;
6. Автомобильный кран КС-35715 или эквивалент. Грузоподъемность не менее, т: 16;
7. Автомобили бортовые КамАЗ — 5320 или эквивалент. Грузоподъемность не менее, т: 8. Мощность двигателя не менее кВт: 154;
8. Погрузчик одноковшовый фронтальный МКСМ-800 или эквивалент. Мощность двигателя не менее, кВт: 34. Ёмкость ковша не менее (м³): 04,46. Грузоподъемность

не менее 0,8 т;

9. Кран-трубоукладчик. Грузоподъемность не менее 35т;

10. Вибротрамбовки РС450 или эквивалент. Мощность не менее 4 кВт. Ширина плиты не менее 450мм;

11. Электроагрегат АД-4 или эквивалент. Мощность не менее 4 кВт;

12. Асфальтоукладчик. Мощность не менее 44 кВт. Объем ковша (бункера, цистерны) не менее 12 м³. Масса не менее 19,6 т;

13. Компрессор МЗА-9ПВ-5 или эквивалент. Номинальное давление, Мпа (кгс/кв см) не менее 0,7 (7,0). Производительность, м.куб/с (м.куб/мин) не менее 0,09 (5,4)».

Вместе с тем, Постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1089 указанный перечень машин и механизмов и их технические характеристики не установлены, а у заказчика отсутствуют правовые основания для самостоятельной конкретизации требований, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе.

2. Часть 3 статьи 31 Закона о контрактной системе предусматривает, что перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в части 2 статьи 31 Закона о контрактной системе, устанавливается Правительством Российской Федерации.

К таким документам Постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1089 отнесены:

1. Копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ.

2. Перечень оборудования и других материальных ресурсов, сформированный в зависимости от вида работ.

3. Выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, подтверждающая право собственности на объект недвижимости, используемый в производственных целях (выданная не ранее чем за 90 дней до окончания подачи заявок на участие в конкурсе).

4. Копия договора аренды недвижимого имущества, заключенного на срок не менее 2 лет, зарегистрированного в установленном порядке, с приложением копии акта передачи арендованного недвижимого имущества от арендодателя участнику размещения заказа (арендатору), указанием данных, позволяющих определенно установить недвижимое имущество, переданное арендатору в качестве объекта аренды, а также с приложением копии свидетельства о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним на объект недвижимого имущества, переданный в аренду, или выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, подтверждающей право собственности на объект недвижимого имущества, используемый в производственных целях (выданной не ранее чем за 90 дней до

окончания подачи заявок на участие в конкурсе).

5. Перечень находящегося в собственности, аренде (лизинге) технологического и иного оборудования, необходимого для производства товаров, выполнения работ, оказания услуг с указанием его производственных мощностей в сутки.

6. Копии инвентарных карточек учета объектов основных средств унифицированной формы ОС-6, в том числе на технологическое оборудование, необходимое для производства закупаемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг, являющихся предметом конкурса.

Пунктом 10.4 конкурсной документации установлено, что участники закупки должны представить документы, подтверждающие соответствие дополнительным требованиям, а именно: Перечень оборудования и других материальных ресурсов, сформированный в зависимости от вида работ.

Вместе с тем, Постановлением Правительства РФ от 28.11.2013 № 1089 перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки машин и механизмов, не установлены, а у заказчика отсутствуют правовые основания для самостоятельного установления перечня таких документов.

3. Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, 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.

Аналогичные требования к сроку действия банковской гарантии установлены заказчиком в пункте 9.1 конкурсной документации и в пункте 5.1 проекта контракта.

Согласно пункту 8.1 проекта контракта, «контракт вступает в силу после подписания сторонами и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту или расторжения контракта в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом».

Действительно, в силу статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации срок может быть обозначен календарной датой, периодом времени в годах, месяцах, днях, так и определен указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Вместе с тем, указание срока действия контракта в виде события приводит к невозможности представления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта со сроком действия, превышающим срок действия контракта, поскольку невозможно установить, когда наступит событие, связанное с исполнением обязательств сторонами, и является нарушением части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, поскольку ограничивает право участника закупки на самостоятельный выбор способа обеспечения исполнения контракта.

4. В нарушение части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе заказчиком в пункте 6.3 проекта контракта установлена ответственность подрядчика за просрочку исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, не в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе и Правилами 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, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 (далее - Правила).

5. В нарушение частей 5, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе в проекте контракта отсутствует ответственность подрядчика и заказчика за ненадлежащее исполнение обязательств по контракту в виде штрафов, размер которых определяется в соответствии с Правилами.

Исходя из изложенного, информации, представленной ООО СК «СтройГрупп», Администрацией города Магнитогорска, Муниципальным казенным учреждением «Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО СК «СтройГрупп» на действия заказчика обоснованной;
2. Признать в действиях заказчика нарушения части 5 статьи 24, части 2 статьи 56, части 3 статьи 96, частей 5,7,8 статьи 34 Закона о контрактной системе;
3. Предписание об устранении нарушения законодательства о контрактной системе не выдавать в связи с тем, что закупка отменена по решению заказчика.

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены Комиссии

Д.Ф. Гареева

А.С. Субботина