

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А78-7.30/18

7. июня 2018 г.

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 05.06.2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено 07.06.2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 22.05.2018 года и иные материалы дела об административном правонарушении № А78-7.30/18 в отношении должностного лица – председателя аукционной комиссии аукциона в электронной форме № 0112200000818000031 «__», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А78-7.30/18 рассмотрено в присутствии «__».

Событие административного правонарушения: признание заявки на участие в закупке работ не соответствующей требованиям документации об аукционе, по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В ходе рассмотрения дела № А78-7.30/18 «__» вину не признал и пояснил, что предметом закупки является строительство инженерных сетей, однако участник закупки под № 2 (ООО «Гранит-Н») не представил документы, подтверждающие его квалификацию по специфике предмета закупки.

Рассмотрев материалы дела № А78-7.30/18, выслушав пояснения лица, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба (вх. № 777 от 02.03.2018 года) ООО «Гранит-Н» (630049, г. Новосибирск, ул. Весенняя, д. 4, оф. 3, ИНН: 5408287172) на действия аукционной комиссии при проведении электронного аукциона № 0112200000818000031 «Строительство наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 г. Кызыл Республики Тыва», начальная (максимальная) цена контракта: 68 806 720 рублей.

Жалоба была подготовлена в соответствии с требованиями и в сроки, установленные статьей 105 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе). В связи с чем, жалоба была принята Тывинским УФАС России к рассмотрению.

Так, 31.01.2018 года уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте ЕИС в сети Интернет www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000818000031 «Строительство наружных инженерных сетей и благоустройства домов по ул. Дружбы д. 26, 28, 30, 32 г. Кызыл Республики Тыва», начальная (максимальная) цена контракта: 68 806 720 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 19.02.2018 года на момент окончания срока подачи заявок поступило 2 заявки, которые аукционной комиссией допущены до участия в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 22.02.2018 года наименьшее ценовое предложение представлено участником закупки № 2 в размере 67 430 585,60 рублей, участником закупки № 1 представлено ценовое предложение в размере 67 774 619,20 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов от 28.02.2018 года заявка участника закупки № 1 (ООО «Энергострой») признана аукционной комиссией соответствующей требованиям, установленным аукционной документацией.

Заявка участника закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») признана аукционной комиссией несоответствующей требованиям, установленным аукционной документацией, а именно: *«в заявке участника по предоставленным документам, на наличие опыта исполнения одного*

контракта (договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, за последние 3 года до даты подачи заявки. По договору подряда отсутствуют копии приложений к договору, являющиеся неотъемлемой частью договора, по муниципальному контракту отсутствуют копии, акта (актов) выполненных работ (КС-2), что является не соответствием установленным дополнительным требованиям в согласно Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 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».

В силу пункта 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о контрактной системе, или копии этих документов.

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 аукционов, дополнительные требования.

Такие дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 года № 99.

Пунктом 2 приложения № 1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 года № 99 установлено требование к участникам закупки 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. 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.

Документами, подтверждающие соответствие участников закупки

указанным дополнительным требованиям являются:

- копия исполненного контракта (договора);
- копия акта (актов) выполненных работ;
- 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).

Указанные документы должны: быть подписаны не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

В примечании к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 года № 95 (знак <*>) предусмотрено, что наличие опыта исполнения контракта требуется на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт, при условии что работы включены в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) ОКПД2 и начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей.

В пункте 38.1 Информационной карты аукционной документации установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 г. № 99.

Таким образом, участники электронного аукциона № 0112200000818000031 в составе своих заявок обязаны подтверждать наличие опыта исполнения контракта с приложением копии исполненного контракта (договора), акта (актов) выполненных работ и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, если это предусмотрено в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации.

Как следует из протокола подведения итогов от 28.02.2018 года заявка участника закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») признана аукционной комиссией несоответствующей требованиям, установленным аукционной документацией, в связи с отсутствием опыта исполнения по следующему контракту и договору:

- по договору подряда: отсутствуют копии приложений к договору, являющиеся неотъемлемой частью договора;
- по муниципальному контракту: отсутствуют копии акта (актов) выполненных работ (КС-2).

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России, участником закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») в качестве подтверждения опыта исполнения контракта приложены, в том числе следующие документы:

- договор подряда № 377 от 23.12.2014 года, заключенный между ООО «Энергомонтаж» и ООО «Гранит-Н», на сумму 107 341 830 рублей;
- акты о приемке выполненных работ по указанному договору;
- разрешение на ввод объекта в эксплуатацию от 25.09.2015 года.

Предметом договора подряда № 377 от 23.12.2014 года является строительство объекта «Здание детского сада по ул. М. Немыткина, 7» (пункт 1.1).

В пункте 11.5 договора подряда № 377 от 23.12.2014 года приведен перечень приложений к указанному договору (приложение № 1 - расчет цены договора, приложение № 2 - техническое задание, приложение № 3 - ответственность подрядчика за нарушения правил безопасности, приложение № 4 - инструкция о пропускном и внутриобъектовом режиме, приложение № 5 - график производства работ).

Приложение к договору - это дополнение к договору, уточняющее его условия («Современный экономический словарь» «__»Б.А., «__»Л.Ш., «__»Е.Б.).

Проанализировав условия указанного договора, а также учитывая, что в приложениях данного договора указаны такие существенные условия как расчет цены договора, техническое задание, график производства работ, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что указанные приложения являются неотъемлемой частью договора подряда № 377 от 23.12.2014 года.

Вместе с тем, Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что участником закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») в составе второй части заявки договор подряда № 377 от 23.12.2014 года представлен без указанных приложений, что свидетельствует о предоставлении данного договора не в полном объеме.

При таких обстоятельствах, представление участником закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») в составе второй части заявки договора подряда № 377 от 23.12.2014 года не в полном объеме (отсутствие приложений, являющихся неотъемлемой частью указанного договора) не является выполнением требования по предоставлению копии исполненного договора, подтверждающего соответствие участника закупки дополнительным требованиям.

Таким образом Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что в указанной части аукционной комиссией принято правомерное решение о несоответствии заявки участника закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») требованиям, установленным аукционной документацией (отсутствие приложений к договору подряда № 377 от 23Т2.2014 года).

Также, участником закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») в качестве подтверждения опыта исполнения контракта приложены следующие документы:

- муниципальный контракт № Ф.2016.199117 от 10.08.2016 года на сумму 523 360 790 рублей (далее - Контракт);

- справка о стоимости выполненных работ и затрат;

- акт о приемке: в эксплуатацию законченного строительством объекта от 19.10.2017 года;

- разрешение на ввод объекта в эксплуатацию от 20.10.2017 года.

Как следует из пункта 2 приложения № 1 к постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 года № 99, документами, подтверждающими соответствие участников закупки дополнительным требованиям являются, в том числе:

- 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).

Таким образом, участником закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») по указанному критерию предоставлены в составе второй части заявки акт о приемке в эксплуатацию законченного строительством объекта от 19.10.2017 года и справка о стоимости выполненных работ и затрат.

В свою очередь, глава 37 Гражданского кодекса Российской Федерации (подряд) не содержит требований к форме акта о принятии выполненных работ.

Постановлением Госкомстата РФ от 11.11.1999 года № 100 утверждены унифицированные формы первичной учетной документации по учету работ в капитальном строительстве и ремонтно-строительных работ, в том числе акт о приемке выполненных работ (КС-2), справка о стоимости выполненных работ и затрат (КС-3).

В то же время, приведенные типовые формы актов относятся, во-первых к учетной документации, во-вторых исходя из информации Минфина России № ПЗ-10/2012 с 1 января 2013 года, не являются обязательными к

применению.

Вместе с тем обязательными к применению продолжают оставаться формы документов, используемых в качестве первичных учетных документов (например, кассовые документы).

Таким образом, законодательство Российской Федерации не предусматривает каких-либо установленных форм акта выполненных работ, акта принятия выполненных работ, а равно не устанавливает четкого критерия отличия указанных документов.

При этом установление дополнительных требований к участникам закупок отдельных видов товаров (работ, услуг), в том числе наличие у них опыта работы, предусмотрено для оценки заявок в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок.

Проанализировав представленные участником закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») акт о приемке в эксплуатацию законченного строительством объекта от 19.10.2017 года и справку о стоимости выполненных работ и затрат, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что указанные акты содержат как общие сведения (обязательные реквизиты), так и в целом соответствуют требованиям части 2 статьи 9 Федерального закона "О бухгалтерском учете".

При таких обстоятельствах, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что отклонение заявки участника закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») по формальным основаниям (отсутствие КС-2) не может быть признано правомерным.

В силу части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктами 1, 3 - 5, 7, и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном

аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, не допускаемся (часть 7 статьи 69 Закона о контрактной системе).

На основании изложенного следует, что аукционной комиссией уполномоченного органа - Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системе в сфере закупок в нарушение части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе неправомерно принято решение о признании заявки участника закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») несоответствующей требованиям, установленным Законом о контрактной системе и аукционной документацией.

Решением Комиссии Тывинского УФАС Росси по жалобе № 05-05-06/43-18 от 15.03.2018 г. аукционная комиссия уполномоченного органа – Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок признана нарушившей часть 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, в части неправомерного принятия решения о признании заявки участника закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») несоответствующей требованиям, установленным Законом о контрактной системе и аукционной документацией.

Часть 2 статьи 7.30 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за отклонение заявки на участие в конкурсе, отказ в допуске к участию в аукционе, признание заявки на участие в закупке товара, работы или услуги не соответствующей требованиям конкурсной документации, документации об аукционе, отстранение участника закупки от участия в конкурсе, аукционе (далее в настоящей части - отказ в допуске к участию в закупке) по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, признание заявки на участие в конкурсе надлежащей, соответствующей требованиям конкурсной документации, признание заявки на участие в аукционе надлежащей, соответствующей требованиям документации об аукционе, в случае, если участнику, подавшему такую заявку, должно быть отказано в допуске к участию в закупке в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или нарушение [порядка](#) вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, закрытом аукционе и (или) открытия доступа к таким заявкам, поданным в форме электронных документов, нарушение порядка рассмотрения и оценки таких заявок, окончательных предложений участников закупки, установленного конкурсной документацией.

Объективная сторона состава административного правонарушения,

ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, состоит в признании заявки на участие в закупке товара, работы или услуги не соответствующей требованиям документации об аукционе, по основаниям, не предусмотренным законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Указанный состав правонарушения является формальным, для применения мер административной ответственности не имеет значения наступление каких-либо последствий.

Субъектами данного правонарушения являются должностные лица заказчика (уполномоченного органа).

Согласно примечанию статьи 2.4 КоАП РФ, лица, осуществляющие функции члена конкурсной, аукционной, котировочной или единой комиссии, созданной государственным или муниципальным заказчиком, бюджетным учреждением, уполномоченным органом, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32 настоящего Кодекса, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона № 0112200000818000031 от 28.02.2018 года «__» является членом (председателем) аукционной комиссии, неправоммерно признавшим заявку частного заказчика закупки № 2 (ООО «Гранит-Н») несоответствующей требованиям, установленным Законом о контрактной системе и аукционной документацией.

Таким образом, должностным лицом – председателем аукционной комиссии аукциона в электронной форме № «__» совершено административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, в части неправоммерного признания заявки № 2 (ООО «Гранит-Н») несоответствующей требованиям, установленным Законом о контрактной системе и аукционной документацией.

Вина «__» состоит в том, что «__» не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «__» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ, доказана и подтверждается

материалами дела об административном правонарушении.

Доводы «__» о том, что участник закупки под № 2 (ООО «Гранит-Н») не представил документы, подтверждающие его квалификацию по специфике предмета закупки, в связи с чем, в действиях «__» отсутствует состав административного правонарушения, не могут быть приняты в качестве обстоятельства исключающего в действиях должностного лица состава административного правонарушения, так как в пункте 38 информационной карты документации электронного аукциона № 0112200000818000031 установлены требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки, а именно наличие выписки из реестра членов саморегулируемой организации по форме, которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 N 58, которая также была представлена участником закупки под № 2 (ООО «Гранит-Н») в составе второй части заявки.

Временем совершения административного правонарушения является день рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе № 0112200000818000031, то есть 28.02.2018 г.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение уполномоченного органа – Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Щетинкина-Кравченко, 31.

Обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность в ходе рассмотрения дела, не выявлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не установлены.

Санкция части 2 статьи 7.30 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти тысяч рублей и не более тридцати тысяч рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта электронного аукциона № 0112200000818000031 составляет 68 806 720 рублей, следовательно, 1 процент от суммы начальной максимальной цены контракта по электронному аукциону № 0112200000818000031 составляет: $68\ 806\ 720 \cdot 0,1 = 6\ 880\ 672$ рублей.

Таким образом, поскольку 1 процент составляет более 30 000 рублей, то в рассматриваемом случае по делу № А78-7.30/18 подлежит наложению административный штраф в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.32, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – председателя аукционной комиссии аукциона в электронной форме № 0112200000818000031 «__» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.30 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – председателя аукционной комиссии аукциона в электронной форме № 0112200000818000031 «__» административный штраф в размере 30 000 (тридцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ – постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

ИНН: 1701044223; **КПП:** 170101001;

Код бюджетной классификации: 161 116 33020 02 6000 140;

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК: 049304001;

ОКТМО: 93701000.

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд субъектов Российской Федерации.

Идентификатор плательщика: «__».

УИН: _____

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с части 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Руководитель управления «__»