

РЕШЕНИЕ

по делу №04-30/7-2017

23.03.2017г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителей Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области Диканева Я.Н. (дов. б/н от 21.03.2017г.), Бульба Ю.В. (дов. б/н от 21.03.2017г.), без участия представителя заявителя ООО «Перспектива», извещенного надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Перспектива» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Выполнение строительно-монтажных работ для объекта "Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном 25x8,5 м" в пос. Палатка» (реестровый номер <...>). Жалоба подана в установленный ч.4 ст.105 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) срок. На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

В жалобе заявитель указывает на нарушения заказчиком при составлении аукционной документации требований Закона о контрактной системе.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента 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 поставщика (подрядчиков, исполнителей), для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Административный регламент), Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 28.02.2017г. заказчиком – Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение строительно-монтажных работ для объекта "Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном 25x8,5 м" в пос. Палатка» (реестровый номер <...>). Начальная (максимальная) цена контракта 166 339 560,00 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 16.03.2017г. 10:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 22.03.2017г.; дата проведения аукциона – 27.03.2017г.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-

аэф-2017-02-45 от 22.03.2017г., всего на участие в электронном аукционе было подано 3 аукционных заявки. По результатам рассмотрения первых частей аукционных заявок, аукционной комиссией принято решение о допуске к участию в электронном аукционе и признании участниками электронного аукциона участников закупки с порядковыми номерами 2, 3, 4.

2. Согласно [части 1 статьи 30](#) Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее соответственно - СМП, СОНО) в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом [части 1.1 статьи 30](#) Закона N 44-ФЗ.

В соответствии с [частью 5 статьи 30](#) Закона о контрактной системе заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся СМП или СОНО, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа СМП, СОНО.

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.

Из представленных материалов следует, что Заказчиком в пункте 5.2.3. Проекта контракта установлено:

«5.2.3. Застройщик обязан привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций, путем заключения договоров субподряда общей стоимостью не менее 20 % от цены Контракта, указанной в пункте 2.2. Контракта – 33 267 912 (тридцать три миллиона двести шестьдесят семь тысяч девятьсот двенадцать) рублей 00 копеек. При этом цена каждого договора с субподрядчиком, соисполнителем не может превышать 20 000 000 (двадцать миллионов) рублей.»

При этом, заказчик указал в проекте контракта фиксированную сумму привлечения к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, а именно: 33 267 912,00 рублей, рассчитанную от НМЦК.

В ходе рассмотрения жалобы по существу представители заказчика пояснили, что указанная в проекте контракта сумма привлечения к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, а именно: 33 267 912,00 рублей установлена в связи с необходимостью заказчиком осуществлять закупки у [субъектов](#) малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих [организаций](#) в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок. Кроме этого, представители заказчика пояснили, что действовали в соответствии с постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 N 1466 "Об утверждении типовых условий

контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций".

Исследовав представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС находит данный довод несостоятельным, так как объем привлечения установлен в виде фиксированной суммы, рассчитанной от НМЦК, что противоречит ч.6 ст.30 Закона о контрактной системе.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение ч.6 ст.30 Закона о контрактной системе

3. Согласно 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 силу ч.1 ст.45 Закона о контрактной системе заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный [статьей 74.1](#) Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

В соответствии с ч.27 ст.34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Из представленных материалов следует, что Заказчиком в пункте 7.1. Проекта контракта установлено, что исполнение Контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям пункта 7.5. настоящего Контракта, или внесением денежных средств в сумме 24 950 934 (двадцать четыре миллиона девятьсот пятьдесят тысяч девятьсот тридцать четыре) рубля 00 копеек на счет Государственного заказчика, указанный в пункте 7.8. настоящего Контракта, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Государственному заказчику. Способ обеспечения исполнения Контракта определяется Застройщиком самостоятельно.

Из пункта 7.11. Проекта контракта следует, что денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения Контракта (если такая форма обеспечения исполнения Контракта применяется участником электронного аукциона) возвращаются Государственным заказчиком не позднее 10 (десяти) календарных дней с момента подписания Сторонами Акта приемки законченного строительством объекта (форма КС-11), подтверждающего выполнение Работ в

полном объеме.

Исследовав представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС находит довод заявителя необоснованным по следующему основанию.

Способ обеспечения исполнения Контракта определяется Застройщиком самостоятельно. Обеспечение исполнения Контракта может быть предоставлено в виде банковской гарантии или путем внесения денежных средств на счет Заказчика. В проекте контракта Заказчиком в Разделе 7. «Обеспечение исполнения контракта» Проекта контракта установлены требования для Застройщика как в случае предоставления банковской гарантии, так и в случае внесения денежных средств на счет Заказчика.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС не находит в действиях Заказчика нарушений Закона о контрактной системе.

4. Согласно п.2 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе 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](#) настоящего Федерального 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 силу п.2 ч.5 ст.66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1](#) статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с 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, 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 ч.3 ст.31 Закона о контрактной системе перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в частях 2 и 2.1 настоящей статьи, устанавливается Правительством

Российской Федерации.

Так, постановлением Правительства Российской Федерации 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 N 99 от 04.02.2015г.) установлены дополнительные [требования](#) к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг и перечень документов, подтверждающих соответствие участников закупки дополнительным требованиям.

В силу ч.4 ст.31 Закона о контрактной системе в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с [частями 2](#) и [2.1](#) настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

В частности, при осуществлении закупки строительных работ заказчики обязаны в соответствии с [Постановлением](#) Правительства N 99 от 04.02.2015г. установить дополнительные требования к участникам закупки о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих строительных работ за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем аукционе.

В соответствии с ч.5 ст.31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с [частями 1, 1.1, 2](#) и [2.1](#) настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Из представленных материалов следует, что заказчик в составе второй части заявки требует от участников закупки предоставление следующих документов:

1) 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 (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона;

2) документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1, частями 2](#) и [2.1](#) статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов: [свидетельство СРО о допуске к работам](#), а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3](#) -

[9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона;

3) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

В ходе рассмотрения жалобы по существу представители заказчика пояснили, что заказчиком не установлено требование в аукционной документации о предоставлении документов, подтверждающих соответствие дополнительным требованиям, так как данные документы указаны в извещении.

Однако, данный довод не может быть принят Комиссией во внимание, так как требование о предоставлении документов, подтверждающих соответствие дополнительным требованиям, должно быть установлено как в аукционной документации, так и в извещении. Кроме этого, в силу ч.1 ст.69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 19 статьи 68](#) настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе. Таким образом, вторая часть заявки не содержит указания о необходимости предоставления документов, подтверждающих соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [частью 2](#) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Следовательно, заказчиком допущено нарушение п.2 ч.5 ст.66 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе, пп.3.35-3.40 Административного регламента, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Выполнение строительно-монтажных работ для объекта "Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном 25х8,5 м" в пос. Палатка» (реестровый номер <...>) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушение ч.6 ст.30, п.2 ч.5 ст.66 Закона о контрактной системе.

3. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений Закона о контрактной системе.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 10

23.03.2017г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на основании решения Комиссии Магаданского УФАС России от 23.03.2017г. №04-30/7-2017, вынесенного по результатам рассмотрения жалобы ООО «Перспектива» на положения аукционной документации при проведении электронного аукциона «Выполнение строительно-монтажных работ для объекта "Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном 25х8,5 м" в пос. Палатка» (реестровый номер <...>), в соответствии со статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Приказом ФАС России от 19.11.2014 №727/14 «Об утверждении административного регламента 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» (далее – Административный регламент)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Аукционной комиссии отменить протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-аэф-2017-02-45 от 22.03.2017г.
2. Заказчику – Министерству строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области устранить нарушения ч.6 ст.30, п.2 ч.5 ст.66 Закона о контрактной системе, путем внесения изменений в Аукционную документацию «Выполнение строительно-монтажных работ для объекта "Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном 25х8,5 м" в пос. Палатка» (реестровый номер <...>) в соответствии с требованиями законодательства о закупках и с учетом решения по делу №04-30/7-2017 от 23.03.2017г.
3. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения заказчиком, аукционной комиссией, настоящего предписания. Оператору электронной площадки поданные заявки на участие в аукционе в электронной форме «Выполнение строительно-монтажных работ для объекта "Физкультурно-оздоровительный комплекс с плавательным бассейном 25х8,5 м" в пос. Палатка» (реестровый номер <...>), вернуть с уведомлением о прекращении действия данной заявки и о возможности подать новую заявку после внесения изменений в аукционную документацию.
4. Оператору электронной площадки, заказчику, аукционной комиссии осуществить дальнейшее проведение процедуры закупки в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе и с учетом решения Комиссии Магаданского УФАС России №04-30/7-2017 от 23.03.2017г.

5. Пункты 1-4 настоящего предписания должны быть исполнены в срок не позднее 07.04.2017г.

6. Представить в Магаданское УФАС России в срок не позднее 10.04.2017г. письменное подтверждение исполнения настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в установленном законом порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Примечание: невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.