

Решение № 05-6/1-12-2017

03 февраля 2017 года
Тверь

г.

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

председатель Комиссии:

члены Комиссии:

в присутствии представителей:

- Акционерного общества «Спецтехника» (далее - Заказчик):

в отсутствии надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «ПрофиСтрой» (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 27.01.2017 поступила жалоба Общества, полагающего, что документация электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение комплекса работ по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение Акционерного общества «Спецтехника», лимит 2013 года (шифр 15009)» (извещение от 09.12.2016 № 0436000001116000006) не соответствуют требованиям Закона.

Представитель Заказчика считает 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.

09.12.2016 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0436000001116000006 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение комплекса работ по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение Акционерного общества «Спецтехника», лимит 2013 года (шифр 15009)» и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 409 377 450,00 руб.

1. 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.

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, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению.

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, частями 2 и 2.1 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 пункту 1 части 1 статьи 31 Закона заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе, 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.

Пунктом 19 информационной карты документации об аукционе установлено требование о предоставлении участниками закупки в составе второй части заявки на участие в аукционе следующих документов: подпункт 2.2.1 копии действующей лицензии, выданной Управлением ФСБ России, дающей право на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну (далее – Лицензия ФСБ); подпункт 2.2.2 копии свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к работам в соответствии с требованиями приказа Министерства регионального развития Российской

Федерации от 30 декабря 2009 года № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства на определены допуски к работам (например: 6.1. Опалубочные работы; 6.2. Арматурные работы и другие) (далее - Свидетельство СРО); подпункт 2.2.3 копии действующей лицензии, выданной МЧС России, на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (далее – Лицензия МЧС).

В своей жалобе Общество указывает на перечисленные положения документации об аукционе, вместе с тем жалоба не содержит указание на то, в чем состоит незаконность установления перечисленных требований к участникам закупки, и какие требования Заказчиком к участникам закупки установлены неправомерно.

Вместе с тем, законность установления требования о предоставлении в составе заявки на участие в данном аукционе копии Лицензии ФСБ было предметом рассмотрения Комиссией Тверского УФАС России по делу 05-6/1-226-2016, в рамках которого было установлено, что требование о предоставлении в составе заявок Лицензии ФСБ установлено правомерно и не противоречит требованиям действующего законодательства.

Законность установления требования о предоставлении в составе заявки на участие в данном аукционе копии Свидетельства СРО было предметом рассмотрения Комиссией по делу 05-6/1-7-2017, в рамках которого установлено, что Заказчиком требование о предоставлении в составе заявок Свидетельства СРО вышеуказанным образом установлено неправомерно, с нарушением требований пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64 и пункта 2 части 5 статьи 66 Закона.

Оценка правомерности установления требования о предоставлении в составе заявки на участие в данном аукционе копии Лицензии МЧС также было предметом рассмотрения Комиссией по делу 05-6/1-7-2017, в рамках которого было установлено, что требование о предоставлении в составе заявок Лицензии МЧС установлено с нарушением требований пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 2 части 1 статьи 64 и пункта 2 части 5 статьи 66 Закона.

Вместе с тем, как указано выше, Общество в данной части жалобы лишь описало положения документации об аукционе, не указав на незаконность установления таких требований и не приведя каких-либо доводов, в связи с чем у Комиссии отсутствуют основания для признания жалобы Общества в данной части обоснованной.

2. В своей жалобе Общество указывает на неправомерное требование об обязанности Подрядчика выполнить работы лично, своими силами и средствами, без привлечения субподрядчиков.

Согласно части 4 статьи 64 Закона к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой

документации.

Согласно пункту 5.1.8 проекта договора, учитывая особенности выполняемой работы, предусмотренные Техническим заданием (Приложение № 1), а также статус объекта, Подрядчик обязан выполнить работы по настоящему Договору лично, своими силами и средствами, без привлечения субподрядчиков.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В соответствии с частью 3 статьи 52 ГрК РФ лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным частью 2 статьи 52 ГрК РФ, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства включены в указанный в части 4 статьи 55.8 ГрК РФ перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Согласно части 2 статьи 110.2 Закона Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Комиссия ранее пришла к выводу о том, что Заказчик обязан установить к участникам закупки требование о наличии у таких участников выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

В силу части 3 статьи 52 ГрК РФ такое лицо вправе выполнять определенные виды

работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным частью 2 статьи 52 ГрК РФ, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

Таким образом, требование об исполнении участников закупки всех работ по контракту самостоятельно фактически является скрытым требованием к участникам закупки о наличии у них допусков СРО согласно статье 52 ГрК РФ.

Кроме того, нормативно-правовой акт, устанавливающий виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно, без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту, Правительством Российской Федерации в настоящее время не принят.

Таким образом, Заказчиком требование, содержащееся в пункте 5.1.8 проекта контракта, установлено с нарушением требований части 2 статьи 110.2 Закона.

Следовательно, в данной части жалоба Общества является обоснованной.

3. Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Закона в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 Закона, указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1 и частью 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона.

В соответствии с частью 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 – 6 статьи 66 Закона и инструкцию по ее заполнению (пункт 2 части 1 статьи 64 Закона).

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 декларация 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 РФ 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, высокотехнологического 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).

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. 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.

При этом документами, подтверждающими соответствие участников закупки дополнительным требованиям, являются:

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.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона предметом закупки является выполнение комплекса работ по объекту «Реконструкция и техническое перевооружение Акционерного общества «Спецтехника» код 41.20.20.120 по «ОК 034-2014 (КПЕС 2008). Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности», при этом начальная (максимальная) цена контракта составляет 409 377 450,00 руб., следовательно, Заказчик обязан был установить предусмотренные Постановлением № 99 дополнительные требования к участникам закупок при проведении оспариваемого аукциона.

Вместе с тем, подпунктом 2.3 пункта 19 информационной карты документации об аукционе установлено требование, о предоставлении участниками закупки в составе второй части заявки на участие в аукционе документов, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным частью 2 статьи 31 Закона, или копии этих документов в редакции Постановления № 99 от 14.11.2016, а не в соответствии с действующей на момент опубликования извещения о проведении электронного аукциона редакцией Постановления № 99, а именно:

копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров)

акта (актов) выполненных работ;

копии акта приемки объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны Заказчиком и Подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе.

Представитель Заказчика не отрицал факт установления дополнительных требований по устаревшей редакции Постановления № 99, объяснив данное обстоятельство длительной подготовкой документации об аукционе к опубликованию на официальном сайте.

Следовательно, Заказчиком при установлении вышеуказанных требований нарушены требования частей 2 и 3 статьи 31 Закона, части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66 Закона и Постановления Правительства РФ 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».

Таким образом, в данной части жалоба Общества является обоснованной.

4. Оценка правомерности установления требований к техническим характеристикам товаров, требуемых к использованию в ходе выполнения работ, было предметом рассмотрения Комиссией по делу 05-6/1-7-2017, в рамках которого установлено, что при описании объекта закупки Заказчиком нарушены требования пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33 и пункта 1 части 1 статьи 64 Закона.

В данной части жалоба Общества также является обоснованной.

Учитывая, что Управлением при рассмотрении жалобы на положения спорной документации по делу № 05-6/1-7-2017 выдано предписание об устранении выявленных нарушений, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи такого предписания по результатам рассмотрения настоящей жалобы.

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 «ПрофиСтрой» частично обоснованной.

2. Признать Акционерное общество «Спецтехника» нарушившим требования пункта 1 части 1, частей 2 и 3 статьи 31, пунктов 1 и 2 части 1 и части 2 статьи 33, пунктов 1 и 2 части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66, части 2 статьи 110.2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Постановления Правительства РФ 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».

3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд не выдавать, в связи с ранее выданным предписанием от 01.02.2017 по делу № 05-6/1-7-2017.

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