

РЕШЕНИЕ
по делу № 08/4627-17 о нарушении
законодательства об осуществлении закупок

Г.

Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 28 ноября 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме 01 декабря 2017 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление) в составе:

«.....»

в присутствии представителя Государственного бюджетного учреждения «Севастопольский автодор»: «.....»

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – Заявитель) на действия Государственного бюджетного учреждения «Севастопольский автодор» (далее – Заказчик) при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги 67 Н-078 по ул. Менжинского, протяженность 0,940 км, извещение № 0374500000917000159 (далее – Аукцион), заслушав пояснения представителя Заказчика, рассмотрев представленные сторонами материалы, в соответствии со статьями 99, 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), руководствуясь Приказом ФАС России от 19 ноября 2014 года N 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),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Аукциона, протоколы заседаний Закупочной комиссии размещены на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> в единой информационной системе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее - ЕИС).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены следующими действиями Заказчика:

1. в проекте контракта аукционной документации предусмотрена антидемпинговые меры установлены с нарушением требований статьи 37 Закона о контрактной системе,
2. в проекте контракта установлены разные сроки действия обеспечения исполнения контракта в зависимости от способа обеспечения контракта, что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет объективно оценить условия участия в закупке.

Пояснения представителя Заказчика в ходе рассмотрения настоящей жалобы и представленные сторонами документы подтверждают следующие обстоятельства.

1. В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем

пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Согласно пункту 15.3 проекта контракта «...В соответствии с ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ, если при проведении аукциона участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора указанного в п. 15.2. Договора и составляет 2 029 671,75 рублей, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки, в соответствии с частью 3 статьи 37 Федерального закона от 05.04.2015г. № 44-ФЗ «О Договорной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Вместе с тем, частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе определено, что относится к информации, подтверждающей добросовестность такого участника, а также установлено, что условия предоставления информации, подтверждающей добросовестность, определены в части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

В силу части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в [части 1](#) статьи 37 Закона о контрактной системе, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) статьи 37 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу, что в проекте контракта содержится условие, которое относится к закупке с начальной максимальной ценой контракта менее 15 млн. руб., но данное условие не означает того, что Заказчиком допускается предоставление информации, подтверждающей добросовестность такого участника в случае, когда начальная максимальная цена контракта более 15 млн. руб.

Таким образом, Комиссия Управления считает, что содержащиеся в проекте контракта требования к обеспечению исполнения контракта, в том числе, к соблюдению антидемпинговых мер, не противоречат требованиям статьи 37 Закона о контрактной системе, в связи с чем довод Заявителя не подтвержден.

2. В силу части 1 статьи 96 Закона о контрактной системе Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с частью 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.

Частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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)).

Изучением представленных документов, Комиссией Управления установлено, что пункт 15.4 проекта контракта содержит условие о том, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта не менее чем на один месяц.

При этом согласно пункту 16.1 проекта контракта, контракт действует с даты его заключения до 31.12.2017 года.

В соответствии с пунктом 15.8 проекта контракта, денежные средства возвращаются Подрядчику при условии надлежащего исполнения им всех своих обязательств по Договору. Возврат денежных средств осуществляется в течение 15 рабочих дней с момента получения Заказчиком соответствующего письменного требования Подрядчика. Денежные средства возвращаются по реквизитам, указанным Подрядчиком в письменном требовании.

Таким образом, требования к обеспечению исполнения контракта, установленные Заказчиком не противоречат Закону о контрактной системе, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

В ходе проведения внеплановой проверки дополнительно Комиссией Управления было установлено следующее.

1. Согласно части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе, Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) статьи 64 Закона о контрактной системе, должна содержать требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1, 2](#) и [2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что 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](#).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04 февраля 2015 года № 99 (далее – Постановление № 99) установлены дополнительные требования к участникам закупки, а также перечень документов, подтверждающих соответствие установленным требованиям.

Так, согласно Постановлению № 99 в случае выполнения работ строительных, включенных в коды [41.2, 42, 43](#) (кроме кода [43.13](#)) ОКПД2, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей, устанавливается дополнительное 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, подтверждающими соответствие является 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.

[≤*](#) Требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:

- **работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту** объектов капитального строительства;
- **работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту** объектов, не являющихся

объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Изучением представленных документов, Комиссией Управления установлено, что в пункте 21 аукционной документации установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с Постановлением № 99.

В ходе заседания Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что в рамках контракта будет выполняться текущий ремонт автомобильной дороги.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что Заказчиком не правомерно установлено требование к участникам закупки о соответствии дополнительным требованиям в соответствии с Постановлением № 99, так как такие требования устанавливаются только при выполнении работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства и объектов, не являющихся объектами капитального строительства.

Действия Заказчика, установившего требования к участникам закупки, не предусмотренные Законом о контрактной системе, нарушают часть 6 статьи 31 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в [части 1](#) статьи 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Согласно извещению и документации, объектом закупки является выполнение работ по ремонту автомобильной дороги.

Изучением представленных документов Комиссией Управления установлено, что выполнение работ будет осуществляться с использованием товара. Однако документация об аукционе не содержит описания показателей товара, используемого при выполнении работ и позволяющего определить требования к качеству выполняемых работ.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что аукционная документация не содержит объективного описания объекта закупки, что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях.

3. Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении аукциона, в том числе должна содержать требования к содержанию, составу заявки на

участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с частью 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать указанную в одном из следующих подпунктов информацию:

1) согласие участника такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе, при проведении такого аукциона на выполнение работы или оказание услуги;

2) при заключении контракта на выполнение работы или оказание услуги, для выполнения или оказания которых используется товар:

а) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, в том числе согласие на использование товара, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, либо согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) настоящей части, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара и, если участник такого аукциона предлагает для использования товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, при условии содержания в ней указания на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, а также требование о необходимости указания в заявке на участие в таком аукционе на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара;

б) согласие, предусмотренное [пунктом 2](#) части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

В пункте 22 документации об аукционе установлены требования к первой части заявки: «... Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения:

согласие участника аукциона на выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных настоящей документацией...».

Изучением представленных документов, Комиссией Управления установлено, что при выполнении работ, предусмотренных контрактом, требуется использование товара.

На основании изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу, что первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать не только согласие участника аукциона на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, но и информацию предусмотренную пунктом 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

Таким образом, Заказчиком ненадлежащим образом установлены требования к составу и содержанию первой части заявки, такие действия Заказчика нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссией Управления установлено, что на участие в аукционе подано две заявки, все заявки признаны соответствующими аукционной документации и допущены к участию в аукционе. В целом, допущенные Заказчиком нарушения в ходе проведения закупки не привели к сокращению количества участников и не повлияли на конкурентную среду.

Руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Административным регламентом, Комиссия Управления,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» на действия Государственного бюджетного учреждения «Севастопольский автодор» при проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги 67 Н-078 по ул. Менжинского, протяженность 0,940 км, извещение № 0374500000917000159, необоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, части 1 статьи 64, части 6 статьи 31, пункта 1 части 1 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе.

3. В связи с тем, что допущенные нарушения не привели к ограничению количества участников, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Заказчика к административной ответственности, в соответствии с частью 4.2 статьи 7.30 КоАП.

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Дела об обжаловании решения контрольного органа в сфере закупок подведомственны арбитражному суду.

В рамках досудебного (внесудебного) обжалования могут быть обжалованы действия (бездействие) контрольного органа, его должностных лиц и решений, принятых (осуществляемых) ими в ходе исполнения контрольных функций в ФАС России, в порядке, предусмотренном 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 ноября 2014 года № 727/14.