

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

 **РЕШЕНИЕ**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 16 июня 2016 года |  № КС-148/2016 |  г. Калининград |

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Ведущего заседание Комиссии: | ***Н.С. Ивановой*** | заместителя руководителя - начальника отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России; |
| членов Комиссии:  | ***А.Г. Киселевой******А.А. Кошкумбаевой*** | заместителя начальника отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России;старшего специалиста первого разряда отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России, |

С участием представителей заказчика – Администрации муниципального образования «Черняховский городской округ» (далее – Заказчик) – С.Н. Сашнева 9представитель по доверенности), Е.П. Михеевой (представитель по доверенности), Е.С. Чвыровой (представитель по доверенности); заинтересованного лица – ООО «Газ-Ойл Строй» - А.В. Мисюкониса (представитель по доверенности), О.М. Ермаковой (представитель по доверенности); в отсутствие представителей заявителя – ООО «СТРОЙИНВЕСТ», уведомленных о времени и месте рассмотрения жалобы надлежащим образом;

рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении электронного аукциона по выбору Генерального подрядчика на право заключения контракта на выполнение работ по строительству объекта «Распределительные газопроводы низкого давления и газопроводы – вводы к жилым домам в городе Черняховске, Калининградской области» в объёме первого этапа: «Распределительные газопроводы низкого давления и газопроводы – вводы к жилым домам в городе Черняховске, Калининградской области (участок №3)» (извещение № 0135300007516000046) (далее - Аукцион) и в результате внеплановой проверки, проведенной в соответствии с частью 15 статьи 99 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),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области 08.06.2016 поступила жалоба Заявителя (вх. № 3614 от 08.06.2016) на действия Заказчика при проведении Аукциона.

**В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы**

 1. В Проекте контракта указано: «Авансирование не предусмотрено. Форма оплаты: безналичный расчет. Расчеты по муниципальному контракту осуществляются в безналичной форме: Муниципальный заказчик в пределах утвержденных бюджетных ассигнований, при условии выделения соответствующих лимитов бюджетных обязательств, обязуется перечислить на счет Подрядчика сумму в пределах твердой цены муниципального контракта, в следующем порядке:

 - оплата выполненных работ в размере 70% от общего объема Работ производится ежемесячно, пропорционально выполненным работам на основании подписанных Заказчиком-застройщиком и Генеральным подрядчиком актов о приемке выполненных работ (Форма КС-2) и подписанных Муниципальным заказчиком, Заказчиком-застройщиком и Генеральным подрядчиком справок о стоимости выполненных работ и затрат (по форме КС-3) в течение 90 банковских дней со дня поступления денежных средств, выделенных на реализацию настоящего Контракта, на счет Муниципального заказчика;

 - окончательный расчет производится после подписания акта приемки законченного строительством Объекта и получения Муниципальным заказчиком, Заказчиком-застройщиком совместно с Генеральным подрядчиком разрешения на ввод Объекта в эксплуатацию в течение 90 банковских дней со дня доведения денежных средств, выделенных на реализацию Контракта до Муниципального заказчика. Моментом оплаты считается списание денежных средств с расчетного счета Муниципального заказчика».

 По мнению Заявителя, формулировка «оплата в течение 90 дней» содержит коррупционную составляющую, поскольку дает возможность производить оплату как через один день, так и через 90 дней, т.е. ставит срок оплаты в зависимость от отношений заказчика и подрядчика. Из содержания данного пункта не предоставляется возможным установить, когда будет производиться оплата выполненных работ.

 Статьей 6 Закона о контрактной системе установлено, что контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, обеспечения конкуренции, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

 В приведенной формулировке усматривается нарушение указанных принципов, в части установления сроков оплаты, не позволяющих принять участие в закупке большему количеству участников, допускает чрезмерную свободу усмотрения для заказчика при исполнении обязательств по оплате выполненных работ, устраняет равноправие сторон по государственному контракту, дискредитирует подрядчика в праве на разумные сроки оплаты по исполненным обязательствам, несут угрозы стабильной хозяйственной деятельности подрядчика.

2. Согласно части 6 статьи 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 часть 5 настоящей статьи, включается в контракты с указание объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с часть 1 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. При этом, установленные заказчиком положения в извещении, документации о закупке и проекте контракта не должны противоречить друг другу. Кроме того, установленное заказчиком в проекте контракта требование об обязательном привлечении субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций должно в обязательном порядке устанавливаться так же в извещении об осуществлении закупки.

 В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

 Между тем, в нарушение части 6 статьи 30 Закона о контрактной системе проект контракта не содержит конкретного условия об ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

 На основании части 4 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

 В случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

 Согласно пункту 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе в 2015 и 2016 годах в случаях и в порядке, которые определены Правительством Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек(штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Во исполнение указанного пункта Закона о контрактной системе Правительством РФ принято Постановление от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» действующее до 01.01.2017.

 Согласно данному постановлению заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и(или) осуществляют списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

 Следовательно, действия Заказчика, не установившего условие отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней), нарушают пункт 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе.

4. В Информационной карте указано:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 20 | Дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства РФ от 04.02.2015 г. №99 (документы, входящие во вторую часть заявки). | Наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ\* строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем 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. копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и 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 конкурсе, аукционе.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. |

Однако при этом Заказчик не предусматривает предоставление в составе второй части заявки на участие в Аукционе документов, подтверждающих соответствие Участника закупки данному требованию.

**Заказчиком даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя**

 Заказчик считает жалобу Заявителя необоснованной по следующим основаниям.

1. Требований к порядку определения сроков и порядка оплаты товара, работы или услуги Законом о контрактной системе не установлено.

 В пункте 3.1 проекта Контракта установлены порядок и сроки оплаты работ: «3.11. Муниципальный заказчик в пределах утвержденных бюджетных ассигнований, при условии выделения соответствующих лимитов бюджетных обязательств, обязуется перечислить на счет Подрядчика сумму в пределах твердой цены муниципального контракта, в следующем порядке:

 - оплата выполненных работ в размере 70% от общего объема Работ производится ежемесячно, пропорционально выполненным работам на основании подписанных Заказчиком-застройщиком и Генеральным подрядчиком актов о приемке выполненных работ (Форма КС-2) и подписанных Муниципальным заказчиком, Заказчиком-застройщиком и Генеральным подрядчиком справок о стоимости выполненных работ и затрат (по форме КС-3) в течение 90 банковских дней со дня поступления денежных средств, выделенных на реализацию настоящего Контракта, на счет Муниципального заказчика;

 - окончательный расчет производится после подписания акта приемки законченного строительством Объекта и получения Муниципальным заказчиком, Заказчиком-застройщиком совместно с Генеральным подрядчиком разрешения на ввод Объекта в эксплуатацию в течение 90 банковских дней со дня доведения денежных средств, выделенных на реализацию Контракта до Муниципального заказчика».

 Таким образом, Заказчиком определен порядок и срок оплаты выполненных работ.

1. Пунктом 16 Информационной карты документации об аукционе установлено требование к генеральному подрядчику, не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, привлекать к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

 Пунктом 4.5.9 проекта контракта документации об аукционе установлено, что Генеральный подрядчик, не являющийся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, обязан привлекать к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Объем такого привлечения, должен составлять 30 процентов от цены Контракта.

 Пунктом 4.5.10 проекта контракта документации об аукционе установлено, что Генеральный подрядчик несет ответственность за неисполнение условия о привлечении к исполнению Контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и условиями настоящего Контракта.

 Пунктом 8.5.4. проекта контракта документации об аукционе установлено, что за ненадлежащее исполнение Генеральным подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Муниципальным заказчиком, Генеральным подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Генеральный подрядчик уплачивает штраф в виде фиксированной суммы в размере \_\_\_\_\_\_\_\_, определяемой в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063:

 а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

 б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

 в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

1. Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 г. отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» установлено, что заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляют списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

 Согласно пункта 2.2 Раздела 2 проекта контракта период выполнения работ по контракту 2016-2018 г.г. «2.2. Начало выполнения Работ по Контракту: на следующий день после заключения Контракта. Срок выполнения работ: не позднее 25 декабря 2017 года. Срок ввода Объекта в эксплуатацию: в течение 90 календарных дней со дня окончания работ».

Следовательно, данная закупка не попадает под действие указанного постановления Правительства Российской Федерации.

4. Согласно частям 2-5 статьи 31 Закона 44-ФЗ 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.

 Перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в части 2 указанной статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации. В случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 указанной статьи дополнительных требований к участникам закупок, заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования. Информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 указанной статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

 Согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99, при выполнении 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, дополнительным требованием к участникам закупки работ строительных является наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих 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. Для подтверждения соответствия указанному требованию участник должен предоставить в составе своей заявки на участие в закупки копии (копий) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и 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 кодексом Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ.

 Согласно примечанию к пункту 2 приложения 1 к Постановлению № 99 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).

 В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 и частью 3 статьи 64 Закона 44-ФЗ, в извещении о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с частью 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

 Пунктом 20 Раздела 2 «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации электронного аукциона установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99, а также указаны документы, которые должны входить в состав второй части заявки на участие в Аукционе.

**В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия установила следующее**

24.05.2015 Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее – официальный сайт) размещено извещение и документация Аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 71 860 090,00 рублей.

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

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставляемого товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

В пункте 3.1 проекта Контракта установлены порядок и сроки оплаты работ: «3.11. Муниципальный заказчик в пределах утвержденных бюджетных ассигнований, при условии выделения соответствующих лимитов бюджетных обязательств, обязуется перечислить на счет Подрядчика сумму в пределах твердой цены муниципального контракта, в следующем порядке:

 - оплата выполненных работ в размере 70% от общего объема Работ производится ежемесячно, пропорционально выполненным работам на основании подписанных Заказчиком-застройщиком и Генеральным подрядчиком актов о приемке выполненных работ (Форма КС-2) и подписанных Муниципальным заказчиком, Заказчиком-застройщиком и Генеральным подрядчиком справок о стоимости выполненных работ и затрат (по форме КС-3) в течение 90 банковских дней со дня поступления денежных средств, выделенных на реализацию настоящего Контракта, на счет Муниципального заказчика;

 - окончательный расчет производится после подписания акта приемки законченного строительством Объекта и получения Муниципальным заказчиком, Заказчиком-застройщиком совместно с Генеральным подрядчиком разрешения на ввод Объекта в эксплуатацию в течение 90 банковских дней со дня доведения денежных средств, выделенных на реализацию Контракта до Муниципального заказчика».

Учитывая вышеизложенное, Комиссия полагает, что положения контракта относительно порядка и сроков оплаты работ соответствуют положениям Закона о контрактной системе.

1. Согласно части 6 статьи 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 часть 5 статьи 30 Закона о контрактной системе, включается в контракты с указание объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Закона о контрактной системе. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 16 Информационной карты документации об аукционе установлено требование к генеральному подрядчику, не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, привлекать к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

 Пунктом 4.5.9 проекта контракта документации об аукционе установлено, что Генеральный подрядчик, не являющийся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, обязан привлекать к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Объем такого привлечения, должен составлять 30 процентов от цены Контракта.

 Пунктом 4.5.10 проекта контракта документации об аукционе установлено, что Генеральный подрядчик несет ответственность за неисполнение условия о привлечении к исполнению Контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и условиями настоящего Контракта.

 Пунктом 8.5.4. проекта контракта документации об аукционе установлено, что за ненадлежащее исполнение Генеральным подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, за исключением просрочки исполнения Муниципальным заказчиком, Генеральным подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, Генеральный подрядчик уплачивает штраф в виде фиксированной суммы в размере \_\_\_\_\_\_\_\_, определяемой в порядке, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063:

 а) 10 процентов цены контракта в случае, если цена контракта не превышает 3 млн. рублей;

 б) 5 процентов цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 3 млн. рублей до 50 млн. рублей;

 в) 1 процент цены контракта в случае, если цена контракта составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

г) 0,5 процента цены контракта в случае, если цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Таким образом, комиссия считает, что положения контракта соответствуют части 6 статьи 30 Закона о контрактной системе.

1. Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 г. отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» установлено, что заказчики предоставляют отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляют списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2015 или 2016 годах исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

 Согласно пункта 2.2 Раздела 2 проекта контракта период выполнения работ по контракту 2016-2018 г.г. «2.2. Начало выполнения Работ по Контракту: на следующий день после заключения Контракта. Срок выполнения работ: не позднее 25 декабря 2017 года. Срок ввода Объекта в эксплуатацию: в течение 90 календарных дней со дня окончания работ».

 Следовательно, данная закупка не попадает под действие указанного постановления Правительства Российской Федерации.

1. Согласно частям 2-5 статьи 31 Закона 44-ФЗ 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.

Перечень документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в части 2 указанной статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации. В случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 указанной статьи дополнительных требований к участникам закупок, заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования. Информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 указанной статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99, при выполнении 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, дополнительным требованием к участникам закупки работ строительных является наличие опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих 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. Для подтверждения соответствия указанному требованию участник должен предоставить в составе своей заявки на участие в закупки копии (копий) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и 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 кодексом Российской Федерации) или копия акта о приемке выполненных работ.

Согласно примечанию к пункту 2 приложения 1 к Постановлению № 99 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).

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 и частью 3 статьи 64 Закона 44-ФЗ, в извещении о проведении электронного аукциона и документации об электронном аукционе указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с частью 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Пунктом 20 Раздела 2 «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации электронного аукциона установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99, а также указаны документы, которые должны входить в состав второй части заявки на участие в Аукционе.

1. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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 Закона о контрактной системе и инструкцию по ее заполнению.

В силу подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе и подпункту 2 пункта 19 Информационной карты первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника такого аукциона на выполнение работы на условиях, предусмотренных настоящей документацией об аукционе, а также конкретные показатели используемого товара, соответствующие значениям, установленным настоящей документацией об 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. (Требования к товарам, представлены отдельным файлом - Приложение № 1 к Техническому заданию).

В соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе требовать от участника электронного аукциона предоставления иных документов и информации, за исключением предусмотренных частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе документов и информации, не допускается.

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, в том числе наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе предусматривает, что заказчиком в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание 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, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Как усматривается из материалов дела, товары, используемые при выполнении работ должны соответствовать перечисленным в документации ГОСТ. Таким образом, в документации об Аукционе Заказчик описывает объект закупки (в том числе, и характеристики товаров, используемых при выполнении работы), выбрав показатели, определяющие соответствие закупаемой работы предусмотренным заказчиком требованиям, а также три группы значений показателей: максимальные и (или) минимальные значения; значения показателей, которые не могут изменяться. В свою очередь, по смыслу пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в инструкции по заполнению заявки участником закупки заказчик определяет, в том числе, в какой именно форме (порядке) сведения о предлагаемом для использования товаре подлежат представлению для их рассмотрения аукционной комиссией.

Так, согласно положениям документации закупки, товар, необходимый для выполнения работ, являющихся предметом закупки, должен иметь следующие качественные и технические характеристики:

- пункт 1 «Песок тип 1» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «…Отбор и подготовка проб песка для контроля качества на предприятии-изготовителе должны быть проведены в соответствии с требованиями ГОСТ 8735. Данные геологической разведки по радиационно- гигиенической оценке месторождения и заключения о классе песка: должны быть. Мощность эффективной дозы гамма-излучения не должна превышать 43 мкР/час. Песок не должен содержать посторонних засоряющих примесей. Содержание пород и минералов должны быть определены изготовителем методами петрографической разборки и минералогического анализа песка и должны быть выделены в песке зерна пород и минералов, относимых к вредным примесям (к указанным породам и минералам относятся: содержащие аморфные разновидности двуокиси кремния (халцедон, опал, кремень и др.); серу; сульфиды (пирит, марказит, пирротин и др.); сульфаты (гипс, ангидрит и др.); слоистые силикаты (слюды, гидрослюды, хлориты и др.); оксиды и гидроксиды железа (магнетит, гетит и др.); апатит; нефелин; фосфорит; галоидные соединения (галит, сильвин н др.); цеолиты; асбест; графит; уголь; горючие сланцы)…»;

- пункт 2 «Соединение изолирующее тип 1» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «Контроль электрического сопротивления изоляторов должен производиться по РДМУ 204РСФСР3.1 или иной НТД, согласно данным производителя. Оборудование при испытании мегомметром типа М-4100/3 по ГОСТ 8.409-81 (диапазон измерений 0-100 МОм, класс точности 1 или 2) –или другим методом испытания в соответствии с НТД производителя- при напряжении 1 кВ не должно показывать короткого замыкания…»;

- пункт 5 «Щебень тип 3» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «…Полные остатки на ситах, % по массе: с диаметром отверстий контрольных сит, равным наименьшему номинальному размеру зерен до 100; с диаметром отверстий контрольных сит, равным полусумме наименьшего и наибольшего номинальных диаметров размеров зерен не более 60…»;

- пункт 22 «Конденсатосборник тип 1» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «…Труба обейчатки должна выдерживать испытания на ударный изгиб. Корпус конденсатосборника Распределительные газопроводы низкого давления и газопроводы-вводы к жилым домам в городе Черняховске, Калининградской области должен быть подвергнут гидравлическим испытаниям на прочность при давлении не менее 6 кг/см2, пневматическим испытаниям на плотность при давлении не менее 1 кгс/см2…».

- пункт 25 «Трубы п/э тип 3» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «…При определении стойкости к старению в газоконденсатных средах внутреннего полиэтиленового слоя трубы должны быть проведены дополнительные ускоренные климатические испытания (УКИ) по ГОСТ 9.707, метод 1 (или иным методом по стандартам производителя). Для оценки свойств внутреннего полиэтиленового слоя трубы должно приниматься прогнозируемое изменение предела текучести при растяжении и значение эффективной энергии активации старения Е полиэтилена (методом УКИ), контактирующего с газовым конденсатом в ненапряженном состоянии в течение 10 лет, при этом изменение показателя предела текучести не должно быть более 20% (значение показателя Е должно быть 13 ккал/моль). Изменение длины трубы после прогрева не должно превышать 3%. Определение изменения длины труб после прогрева должны проводиться по ГОСТ 27078 при температуре (110 ± 2) °С, или иным методом по стандартам изготовителя…»;

- пункт 27 «Трубы п/э тип 4» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «…При определении стойкости к старению в газоконденсатных средах внутреннего полиэтиленового слоя трубы должны быть проведены дополнительные ускоренные климатические испытания (УКИ) по ГОСТ 9.707, метод 1 (или иным методом по стандартам изготовителя). Для оценки свойств внутреннего полиэтиленового слоя трубы должно приниматься прогнозируемое изменение предела текучести sт при растяжении и значение эффективной энергии активации старения Е полиэтилена (методом УКИ), контактирующего с газовым конденсатом в ненапряженном состоянии в течение 10 лет, при этом изменение показателя sт не более 20% , значение показателя Е должно быть 13 ккал/моль…»;

- пункт 34 «Переход» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «…Классификация, обозначение материала изготовления и метод расчета должны быть основаны на стойкости к внутреннему давлению воды при температуре 20 °С в течение не менее 50 лет, полученной экстраполяцией в соответствии с методом, приведенным в ИСО 9080. Классификация композиции полиэтилена по MRS должна быть установлена изготовителем композиции в соответствии с ГОСТ ИСО 12162…» и т.д.

Исходя из системного анализа положений документации и ГОСТ, указанных Заказчиком в приложении № 1 к Техническому заданию документации Аукциона, Комиссия приходит к выводу, что вышеуказанные параметры товара являются расчетной величиной и используются при испытании товаров в соответствии с требованиями ГОСТ. Проведенные испытания не свидетельствует о функциональных, технических, качественных и эксплуатационных характеристиках объекта закупки, они лишь используются для определения данных характеристик объекта закупки. Таким образом, результаты испытаний товаров не могут быть признаны показателем товара. Участник Аукциона в процессе подготовки заявки не должен обладать информацией о точном значении вышеуказанных показателей.

При условии соответствия товара требованиям ГОСТ допустимые значения показателей товара и результатов испытаний не могут отличаться и выходить за пределы, установленные государственным стандартом, следовательно, требование к их описанию является избыточным и нарушает правило объективного характера описания объекта закупки, что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Приложение № 1 к Техническому заданию документации об Аукционе также содержит следующие требования относительно сырья и материалов, используемых при изготовлении товаров:

- пункт 29 «Трубы п/э тип 5» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «…Трубы и маркировочные полосы должны быть изготовлены из композиций полиэтилена с термо- и светостабилизаторами, предназначенными для производства газовых труб. Массовая доля летучих веществ базового материала изготовления трубы, мг/кг: не более 350. Плотность при 23 град. Цельсия базовой марки материала изготовления, кг/м3, не менее 930. Максимальный показатель текучести расплава базового материала при 190 °С/5 кгс, г/10 мин не должен превышать 0,5. Термостабильность базового материала при 200°С, не менее 20 мин. Содержание сажи в базовом материале трубы: должно быть не более 2,5 % по массе…»;

- пункт 31 «тройник тип 1» приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона: «…Материал изготовления: полиэтилен марки выше 80. Плотность при 23 °С базовой марки , кг / м 3 , должна быть не менее 930 по ГОСТ 15139 , разделы 4 – 6. Массовая доля летучих веществ в материале , мг / кг, не более 350 по ГОСТ 26359…».

Учитывая, что Закон о контрактной системе предусматривает обязанность участника закупки представлять в составе первой части заявки на участие в Аукционе конкретные показатели, характеристики товаров в соответствии с требованиями документации об Аукционе, предоставление сведений о сырье и материалах, используемых при изготовлении указанных товаров Законом о контрактной системе не предусмотрено.

Аналогичные требования к сырью и материалам, используемым при изготовлении товаров, используемым при выполнении работ, установлены Заказчиком в прочих пунктах Приложения № 1 к Техническому заданию документации Аукциона.

Учитывая, что Закон о контрактной системе предусматривает обязанность участника закупки представлять в составе первой части заявки на участие в Аукционе конкретные показатели, характеристики товаров в соответствии с требованиями документации об Аукционе, предоставление сведений о сырье и материалах, используемых при изготовлении указанных товаров Законом о контрактной системе не предусмотрено.

В связи с тем, что Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар, подлежащий описанию в соответствии с требованиями документации об Аукционе, вышеприведенные примеры подробного изложения в документации об Аукционе требований к описанию участниками закупок состава веществ, используемых при изготовлении товаров, используемых при выполнении работ, а также показателей испытаний товаров ограничивают возможность участников закупок предоставить надлежащее предложение в составе заявок на участие в Аукционе.

Следовательно, действия Заказчика, установившего требования к составу материалов, используемых при выполнении работ по контракту, а также значений показателей испытаний не соответствуют пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

С учетом того, что по результатам рассмотрения жалобы ООО «Западный город Балтики» Комиссией выдано предписание об устранении Заказчиком нарушения пункта 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе (№ 58-кс/2016 от 16.06.2016), Комиссия считает возможным предписание не выдавать.

В ходе заседания Комиссии установлено, что по окончании срока подачи заявок на участие в Аукционе поступило 3 заявки от участников закупки. По результатам рассмотрения представленных заявок аукционной комиссией Заказчика принято решение о допуске заявок под номерами 1,2. Заявке под номером 3 отказано в допуске к участию в Аукционе по следующему основанию: «Несоответствия информации, предусмотренной ч. 3 ст. 66 44-ФЗ, приложением №1 к Техническому заданию (раздел 3 документации): в заявке указаны показатели к товару, не позволяющие Заказчику однозначно и достоверно установить показатель эквивалентности товара, предлагаемого к поставке Участником (не конкретные показатели к объекту закупки): П.95 «Бетонная смесь тип 2» в заявке Участника указано: «Марка по уплотнению КУ1-КУ3. Термины, определения, требования по показателям и нормируемым свойствам: по ГОСТ 7473-2010.» В соответствии с ГОСТ марки по уплотнению бетонной смеси являются нормируемым показателем качества и имеют разные значения коэффициента уплотнения. По предоставленным показателям Заказчик не может установит какой конкретно марки по уплотнению предлагается к поставке бетонная смесь» (протокол рассмотрения заявок на участие в Аукционе 10.06.2016).

Рассмотрев представленные заявки, Комиссия считает, что действия аукционной комиссии Заказчика соответствуют требованиям Закона о контрактной системе.

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос ведущего заседание Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалы дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить, имеются в распоряжении Комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

В связи с изложенным, руководствуясь частями 1, 4, 7 статьи 105, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия

 РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» необоснованной.

2. Признать Заказчика – Администрацию муниципального образования «Черняховский городской округ» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела должностному лицу Калининградского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, допустивших нарушение требований Закона о контрактной системе, к административной ответственности.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Ведущий заседание Комиссии: |  | Н.С. Иванова |
| Члены Комиссии:  |  | А.Г. КиселёваАА. Кошкумбаева |

В соответствии с частью 9 статьи 106 Закона о контрактной системе, решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.