

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройинвест» на действия заказчика — администрации Панинского муниципального района Воронежской области при организации электронного аукциона па право заключить контракт на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по строительству объекта: «Детский сад по ул. Красная Площадь. 13к в р.п. Нанино Панинского муниципального района Воронежской области» (№ извещения 0131300053716000023)

(дело № 399-з)

27 июля 2016 г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе: Чушкин Д.Ю. - председатель Комиссии, зам. руководителя - начальник отдела; Полухии С.И. - член Комиссии, зам. начальника отдела; Капранчиков А.В. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт,

в присутствии представителей заказчика <...> и <...>,

в отсутствие представителей надлежащим образом уведомленного заявителя ООО «Стройинвест»,

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» на действия заказчика — администрации Панинского муниципального района Воронежской области при организации электронного аукциона па право заключить контракт на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по строительству объекта: «Детский сад по ул. Красная Площадь. 13к в р.п. Панино Панинского муниципального района Воронежской области» (№ извещения 013 1300053716000023, далее — аукцион),

установила:

18.07.2016 года в Воронежское УФАС России поступила жалоба ООО «Стройинвест» на действия администрации Панинского муниципального района Воронежской области при организации электронного аукциона на право заключить контракт на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по строительству объекта: «Детский сад по ул. Красная Площадь. 13к в р.п. Папино Панинского муниципального района Воронежской области» (№ извещения 0131300053716000023).

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством факсимильной и почтовой связи и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте в сети Интернет.

По мнению Заявителя, документация об аукционе разработана с нарушениями законодательства о контрактной системе, касающихся следующего:

- 1) отсутствия информации о датах начала и окончания срока предоставления участникам разъяснений положений документации о закупке;
- 2) установление в проекте контракта незаконного требования к подрядчику о предоставлении надлежащего обеспечения исполнения контракта в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения договора стало недействительным или ненадлежащим;
- 3) установление излишнего требования к участникам о наличии свидетельства СРО по организации строительства и лицензии на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений;
- 4) не предусмотрена возможность предоставления со стороны заказчика отсрочки уплаты неустоек (штрафов пеней);

Изучив материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства, руководствуясь ч. 3 ст. 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 о контрактной системе). Комиссия установила следующее.

Заказчиком на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение № 0131300053716000023 о проведении аукциона на право заключения контракта на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по строительству объекта: «Детский сад по ул. Красная Площадь, 13к в р.п. Папино Панинского муниципального района Воронежской области».

При рассмотрении аукционной документации. Комиссией установлено следующее.

1. В соответствии с информационной картой аукционной документации, участник электронного аукциона вправе подавать запросы о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе с момента размещения извещения в единой информационной системе и не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок.

Согласно п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе, документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе. Вместе с тем, учитывая тот факт, что в аукционной документации содержится п. 11 ч. 1 ст. 1 раздела 1.1 «Общие положения электронного аукциона», в котором указано, что запрос участника закупки о разъяснении положений аукционной документации должен быть подан не позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – т.е. указан срок окончания даты предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе, который приходится на 14.07.2016г., следовательно участник аукциона вправе был со дня размещения извещения и аукционной документации на официальном сайте до 14.07.2016г. направить заказчику запрос о разъяснении положений аукционной документации.

Вместе с тем, в процессе рассмотрения жалобы Заявителя, Комиссией было установлено, Заявитель заявку на участие в аукционе не подавал, за разъяснениями положений документации об аукционе к заказчику не обращался, тем самым не представил доказательств о нарушении прав Заявителя, документов и сведений о намерении участвовать в вышеназванном аукционе и претендовать на заключение соответствующего контракта, а также копий разрешительных документов, требуемых в соответствии с документацией об аукционе (свидетельство СРО, лицензии и т. д.) не направлял, явку представителя для принятия участия в рассмотрении жалобы и обоснования позиций указанных в жалобе не обеспечил.

2. В силу ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 названного 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.

Согласно ч.4 ст. 96 Закона о контрактной системе, контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт,

обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Таким образом, по смыслу положений Закона установление обеспечения направлено на предоставление заказчику гарантий по выполнению предусмотренных контрактом работ.

В соответствии со статьями 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором (пункт 1 статьи 329 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно пункту 2 статьи 374 Гражданского кодекса Российской Федерации требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана.

В силу подпункта 2 пункта 1 статьи 378 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана. Таким образом, поскольку срок, на который выдана гарантия, является существенным условием гарантийного обязательства, следовательно, если обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту, заказчик вправе включить в контракт условие об обязанности подрядчика представить государственному заказчику надлежащее обеспечение исполнения контракта.

Такое обеспечение направлено на защиту государственных заказчиков от действий недобросовестных участников закупки и позволяет сократить риски, связанные с неисполнением контрактов, поскольку предоставление гарантии является косвенным подтверждением финансовой состоятельности организации и наличия у нее намерения исполнить государственный контракт. С учетом изложенного, комиссия Воронежского УФАС России нарушений законодательства о контрактной системе в части установления требования к подрядчику о предоставлении надлежащего обеспечения исполнения контракта в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения договора стало недействительным или ненадлежащим в действиях заказчика не усматривает.

3. В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Закона N 44-ФЗ участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 52 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.

Согласно части 3 статьи 52 ГрК РФ 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 или с привлечением других лиц.

При этом в соответствии с частью 3.1 статьи 52 ГК РФ лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

В рассматриваемом случае объектом закупки является выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по строительству объекта «Детский сад по ул. Красная Площадь. 13к в р.п. Панино Панинского муниципального района Воронежской области», в связи с чем на основании пункта 1 части 1 статьи 31 Закона № 44-ФЗ условием допуска к участию в данном аукционе, устанавливаемым в аукционной документации является наличие участника закупки исключительно свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выдаваемого саморегулируемой организацией.

При этом в подрядные работы включены работы, связанные с установкой охранной и автоматической пожарной сигнализации, которые подлежат выполнению лицами, имеющими лицензию на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности в соответствии со статьей 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Из содержания аукционной документации следует, что подрядчик, с которым заключается контракт по результатам проведения закупки, имеет право привлекать субподрядные организации. С учетом изложенного, принимая во внимание, что работы требующие наличия лицензии не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ по рассматриваемому аукциону, при исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика, Комиссия Воронежского УФАС не находит оснований для признания нарушений Закона о контрактной системе в действиях заказчика в части установления требования к участникам аукциона о наличии лицензии на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

4. Проект контракта содержит обязательное условие об ответственности Сторон за исполнение или ненадлежащее исполнение Сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, а именно: «пункт 7.1. В случае просрочки исполнения Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Муниципальным заказчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). При просрочке или неисполнении Подрядчиком своих обязательств суммы штрафов и пеней будут взысканы из обеспечения исполнения Контракта (ст.381.1. 381.2 ГК РФ).» и «пункт 7.2. В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом. Муниципальный заказчик направляет Подрядчику

требование об уплате неустоек (штрафов, пеней)».

По мнению Комиссии, в пунктах 7.6 и 7.7. проекта контракта, на которые ссылается Заявитель, не определена величина штрафа, в связи с тем, что императивных требований в об установлении в проекте контракта всех возможных значений штрафа Закон о контрактной системе и Правила определения размера штрафа не содержат.

Таким образом, в проект Контракта установлено условие об ответственности в соответствии с частями 4, 5, 7 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В соответствии с требованиями части 7 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, это условие включено в проект контракта.

Согласно части 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) осуществляя¹ списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

В соответствии с пунктом 4 постановления № 190 от 14.03.2016 года заказчик уведомляет в письменной форме поставщика (подрядчика, исполнителя) о предоставлении отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществлении списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней);

Постановление № 190 является основанием для заказчика предоставлять отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществлять списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Нормы Закона о контрактной системе и Постановлений Правительства Российской Федерации не обязывают государственных (муниципальных) заказчиков включать в документацию о закупке товаров (работ, услуг) и проект контракта положения об отсрочке > уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Решение о предоставлении отсрочки уплаты и списания задолженности принимаются вне зависимости от наличия соответствующего положения в контракте и не требует внесения изменений в контракт.

Следовательно, Комиссия не может принять во внимание довод заявителя о том, что в проекте контракта не предусмотрена возможность предоставления со стороны заказчика отсрочки уплаты неустоек (штрафов пеней).

На основании изложенного, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок **решила:**

Признать жалобу ООО «Стройнивест» па действия заказчика — администрации Панинского муниципального района Воронежской области при организации электронного аукциона на право заключить контракт на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд по строительству объекта: «Детский сад по ул. Красная Площадь, 13к в р.п. Папино Панинского муниципального района Воронежской области» (№ извещения 0131300053716000023), необоснованной.

Резолютивная часть объявлена 25.07.2016

Решение изготовлено в полном объеме 27.07.2016

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

Председатель Комиссии

Члены комиссии

Д.Ю. Чушкин

С.И. Полухин

А.В. Капранчиков