

## Решение № 04-01/238-2016

по жалобе ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

(закупка № 0190300001216000422)

22 июля 2016 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (г. Уфа) на действия Заказчика - Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства и капитального ремонта» (ИНН: 8903027978) при осуществлении закупки «Определение Генерального подрядчика на выполнение работ по капитальному строительству» (закупка № 0190300001216000422),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения аукционной документации № 0190300001216000422.

Заказчик – МКУ «Управление капитального строительства и капитального ремонта». Начальная (максимальная) цена контракта – 104 675 320,00 рублей.

По мнению Заявителя, положения аукционной документации не соответствуют Закону о контрактной системе, а именно:

1) Требование, установленное Заказчиком к Участникам закупки *«обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма»* - неправомерно и не связано с предметом контракта;

2) в проекте контракта отсутствует информация, определенная [ч. 8 ст. 96](#) Закона N 44-ФЗ;

3) Заказчиком нарушается положение ч. 3 ст. 96 Закона N 44-ФЗ, не предусматривающую обязанность поставщика предоставлять новое обеспечение на стадии исполнения контракта;

4) Заказчик в Информационной карте не указывает по какой именно группе работ

следует предоставить документы, подтверждающие наличие опыта исполнения контракта в соответствии с требованиями статьи 31 Закона о контрактной системе и постановления Правительства № 99 от 14 февраля 2015 года.

Рассмотрев материалы дела, возражения на жалобу, проведя, в соответствии с [п. 1 ч. 15 ст. 99](#) Закона о контрактной системе, внеплановую камеральную проверку соблюдения требований Закона о контрактной системе при осуществлении вышеуказанной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе, при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки.

Как следует из положений аукционной документации, объектом закупки электронного аукциона является «Определение Генерального подрядчика на выполнение работ по капитальному строительству», что не предполагает приобретение заказчиком прав на результаты интеллектуальной деятельности.

В Подпункте 6 пункта 5.2. аукционной документации (Инструкция по подготовке заявки на участие в электронном аукционе) указаны единые требования к участникам закупки.

Требование в аукционной документации об обладании исключительными правами допустимо даже в случае, если не предполагается приобретение прав на результаты интеллектуальной деятельности, а участники закупки вправе ему не соответствовать и не декларировать указанное требование, таким образом, данный пункт требований не применяется к участникам рассматриваемой закупки.

Доводы жалобы в данной части необоснованны.

В соответствии со статьей 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации государственные (муниципальные) казенные учреждения создаются для оказания государственных (муниципальных) услуг, выполнения работ и (или) исполнения государственных (муниципальных) функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления.

Как указывает Заказчик, уставной целью муниципального учреждения «Управление капитального строительства и капитального ремонта» является капитальное строительство и капитальный ремонт объектов, находящихся на территории Надымского района, а значит, нет необходимости прописывать в проекте контракта случаи, когда не применяется обеспечения исполнения контракта.

В контракт обязательно должно включаться требование об обеспечении исполнения контракта (ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе). В соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе, способ и выбор способа обеспечения исполнения контракта предусмотрен проектом контракта в статье 13.

Согласно пункту 27 статьи 34 Закона о контрактной системе - в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения

исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Положениями проекта контракта п.6.6. обязательное условие, предусмотренное п. 27 ст. 34 Закона о контрактной системе, также предусмотрено:

- вернуть денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения контракта в течение 30 (Тридцать) банковских дней после исполнения (прекращения) обязательств по контракту.

Доводы жалобы в данной части необоснованны.

Пунктом 13.12 проекта контракта предусмотрено, что «в случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения настоящего контракта перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Генподрядчиком своих обязательств по настоящему контракту, Генподрядчик обязуется в течение 10 (Десять) банковских дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения контракта перестало действовать, предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения контракта на тех же условиях и в том же размере, которые указаны в настоящей статье контракта».

В силу части 3 статьи 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 счёт, 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.

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 определённого 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 определённого в гарантии срока, на который она выдана.

Поскольку срок, на который выдана гарантия, является существенным условием гарантийного обязательства, следовательно, если обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным, закончилось своё 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 размещения заказов и позволяет сократить риски, связанные с неисполнением контрактов, поскольку предоставление гарантии является косвенным подтверждением финансовой состоятельности организации и наличия у неё намерения исполнить государственный контракт.

Данная позиция изложена в постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 25.12.2015 по делу № А75-4902/2015.

Таким образом, включение в ИК ЭА условия «В случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по контракту перестало быть действительным, закончилось своё действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение обязательств по контракту, участник электронного аукциона, с которым заключен контракт, обязан в течение 10 (десяти) банковских дней предоставить заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения» не противоречит Закону о контрактной системе.

Пунктом 2 Приложения № 1 к постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 г. № 99 «Дополнительные требования 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» предусмотрено - при выполнении строительных работ, 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 требуется - «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».

Начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) спорной закупки составляет 104 675 320,00 рублей.

Согласно п. 5.3 информационной карты - после слова соответствующих\* (под звездочкой) контракту - Заказчиком дано уточнение (разъяснение) по какой

именно группе работ необходим опыт, а именно: «относящихся к той же группе работ строительных».

Предметом контракта является «Определение Генерального подрядчика на выполнение работ по капитальному строительству», следовательно, в аукционной документации указано, что необходим опыт работы именно:

-

-

Проанализировав аукционную документацию, доводы Заказчика, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемой аукционной документации положений, противоречащих Закону о контрактной системе.

Руководствуясь [частью 8 статьи 106](#) Закона о контрактной системе, Комиссия

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (г. Уфа) на действия Заказчика - Муниципальное учреждение «Управление капитального строительства и капитального ремонта» (ИНН: 8903027978) при осуществлении закупки «Определение Генерального подрядчика на выполнение работ по капитальному строительству» (закупка № 0190300001216000422) необоснованной.

В соответствии с ч. 9 ст. 106 Закон 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.