

Решение № 04-01/74-2016

о принятии к рассмотрению жалобы ООО «Стройинвест»

(закупка № 0190300002716000005)

25 марта 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:

<...>,

при участии:

<...> – руководитель Заказчика,

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» (г. Уфа) на действия Заказчика – МКУ «Служба заказчика муниципального образования Шурышкарский район» (ИНН: 8907002413) при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по реконструкции школы с. Горки Шурышкарского района, в том числе проектно-изыскательские работы (закупка № 0190300002716000005).

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступила жалоба ООО «Стройинвест» (г. Уфа) на действия Заказчика – МКУ «Служба заказчика муниципального образования Шурышкарский район» (ИНН: 8907002413) при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по реконструкции школы с. Горки Шурышкарского района, в том числе проектно-изыскательские работы. Начальная (максимальная) цена контракта – 256 887 310,00 руб.

По мнению Заявителя:

- Законом о контрактной системе не предусмотрено право Заказчика требовать замены банковской гарантии на иную форму обеспечения исполнения контракта в случае отзыва лицензии у банка (пункт 17.3 проекта контракта);
- Заказчик нарушил пункт 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе, не установив в извещении о проведении аукциона и в аукционной документации требование к участникам закупки о наличии лицензии на осуществлении деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений;
- в нарушение пункта 8 статьи 42 Закона о контрактной системе, извещение

Заказчика не содержит информацию о порядке предоставления обеспечения исполнения контракта.

Из жалобы следует.

1. Проект муниципального контракта (далее – Проект контракта) содержит условие:

«17.3. В случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения обязательств по настоящему Контракту перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком своих обязательств по настоящему Контракту, Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) календарных дней представить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения».

Из буквального толкования приведенного пункта проекта контракта следует, что он дает заказчику право требовать замены обеспечения в случае, когда обеспечение перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение контракта, то есть действие банковской гарантии должно прекратиться в период исполнения контракта.

Частью 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), закреплено: «Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального 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».

На основании частей 4,5 статьи 96 Закона о контрактной системе:

- контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом;

- в случае непредставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник признается уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица. При этом у заказчика имеется возможность получения актуальной информации о состоянии банковской гарантии. Так как согласно части 8 статьи 45 Закона о контрактной

системе банковская гарантия, предоставляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки либо в качестве обеспечения исполнения контракта, должна быть включена в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе. Кроме того, Законом о контрактной системе не предусмотрено право заказчика требовать замены банковской гарантии на иную форму обеспечения исполнения контракта в случае отзыва лицензии у банка.

Таким образом, у заказчика имеется возможность удостовериться в действительности банковской гарантии до заключения муниципального контракта, убедиться, что срок ее действия соответствует пункту 3 статьи 96 Закона о контрактной системе и любое расширительное толкование договора в данном случае считаем недопустимым и возлагающим на участника дополнительную нецелесообразную обязанность и ответственность.

2. Согласно Постановлению Правительства РФ от 30.12.2011 № 1225 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений» монтаж систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов входит в перечень работ и услуг, составляющих деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи Федерального закона от 04.05.2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании) осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений возможно только при наличии лицензии МЧС России.

Ко всему прочему, согласно разъяснительному письму МЧС России от 22.04.2013 г. № 43-1744-19, наличие лицензии МЧС России является обязательным условием для осуществления указанной деятельности на всех стадиях жизненного цикла объектов защиты, в том числе при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства.

В этой связи, в целях соблюдения законных прав субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности, организациям, осуществляющим работы и услуги в указанной сфере и являющимся членами саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, необходимо иметь лицензию МЧС России.

В документации Заказчика предусмотрены монтажные работы по установке пожарной сигнализации

На основании вышеизложенного, учитывая отсутствие в извещении о проведении аукциона и в аукционной документации требования к участникам закупки о наличии лицензии на осуществлении деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений считаем, что заказчиком нарушен пункт 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе.

3. Статья 42 Закона о контрактной системе устанавливает требования к

извещению о закупке:

«Заказчик обязан разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация:

- 1) наименование, место нахождения, почтовый адрес, адрес электронной почты, номер контактного телефона, ответственное должностное лицо заказчика, специализированной организации;
- 2) краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования. В случае, если при заключении контракта объем подлежащих выполнению работ по техническому обслуживанию и (или) ремонту техники, оборудования, оказанию услуг связи, юридических услуг, медицинских услуг, образовательных услуг, услуг общественного питания, услуг переводчика, услуг по перевозкам грузов, пассажиров и багажа, гостиничных услуг, услуг по проведению оценки невозможно определить, в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке заказчик указывает цену запасных частей или каждой запасной части к технике, оборудованию, цену единицы работы или услуги. В случае, если контрактом предусматривается выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, допускается оплата такого контракта исходя из фактически выполненного объема данных работ, но не превышающего объема работ, подлежащих выполнению в соответствии с контрактом. При этом в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке должно быть указано, что оплата выполнения работы или оказания услуги осуществляется по цене единицы работы или услуги исходя из объема фактически выполненной работы или оказанной услуги, по цене каждой запасной части к технике, оборудованию исходя из количества запасных частей, поставки которых будут осуществлены в ходе исполнения контракта, но вразмере, не превышающем начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке;
- 3) идентификационный код закупки;
- 4) ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с настоящим Федеральным законом;
- 5) используемый способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя);
- 6) срок, место и порядок подачи заявок участников закупки;
- 7) размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок на участие в закупке, а также условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок применим в соответствии с настоящим Федеральным законом);

8) размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 настоящего Федерального закона.

В нарушение пункта 8 статьи 42 Закона о контрактной системе Извещение заказчика не содержит информацию о порядке предоставления обеспечения исполнения контракта.

Рассмотрев доводы жалобы, проведя внеплановую проверку соблюдения Заказчиком положений Закона о контрактной системе при осуществлении рассматриваемой закупки, Комиссия установила следующее.

1. Статья 96 Закона о контрактной системе регламентирует обеспечение исполнения контракта

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального 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.

В соответствии с положениями части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Частью 1 статьи 378 ГК РФ определено обязательство гаранта перед бенефициаром по независимой гарантии прекращается:

- 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана независимая гарантия;
- 2) окончанием определенного в независимой гарантии срока, на который она выдана;
- 3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии;
- 4) по соглашению гаранта с бенефициаром о прекращении этого обязательства.

2. Статьей 12 Закона о лицензировании установлен перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию, в том числе:

15) деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений;

Лицензирование деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений прекращается со дня вступления в силу федерального закона, предусматривающего установление саморегулирования этого вида деятельности (статья 22 данного документа).

Частью 2 статьи 52 ГК РФ установлено, что виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

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

Согласно части 3.1 статьи 52 ГК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в части 4 статьи 55.8 настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

3. Статья 42 Закона о контрактной системе определяет обязанность заказчика разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом. В извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация:

Согласно пункту 8 статьи 42 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения

контракта предусмотрено статьей 96 настоящего Федерального закона), а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со статьей 35 настоящего Федерального закона.

Из возражений, представленных Заказчиком, следует.

1. В пункте 17.3. Проекта контракта предусмотрена замена обеспечения исполнения контракта только на случай, когда обеспечение перестало быть действительным, закончило свое действие по каким либо причинам (например: отзыв лицензии банка в течение срока действия банковской гарантии, который выдал банковскую гарантию и др.). Данный пункт не указывает, что действие банковской гарантии должно быть прекращено в период исполнения контракта, а лишь предусматривает предоставление соответствующего обеспечения исполнения контракта, на случай если оно перестало быть действительным.

В силу пункта 2 части 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, закончило своё действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту, заказчик вправе включить в контракт условие об обязанности подрядчика представить заказчику надлежащее обеспечение исполнения контракта.

Такое обеспечение направлено на защиту 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 контракт.

Включение условия в контракт является требованием обеспечения контракта и не противоречит нормам Закона о контрактной системе.

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

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 ГрК РФ лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Условием допуска к участию в данном аукционе, устанавливаемым в документации об аукционе является наличие участника закупки исключительно свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выдаваемого саморегулируемой организацией.

Работы, требующие наличия лицензии МЧС России, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ, которые являются предметом контракта. При исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика. Требование от участника закупки, имеющего свидетельство СРО о допуске к работам по организации строительства, одновременного предоставления лицензии МЧС неправомерно.

Наличие свидетельства СРО о допуске к организации работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, исключает необходимость представления лицензии на выполнение работ по монтажу и техническому обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности.

3. В извещении о проведении электронного аукциона № 0190300002716000005 отражено, что порядок предоставления обеспечения исполнения контракта осуществляется «согласно документации об электронном аукционе». В инструкции по подготовке заявки на участие в электронном аукционе содержится раздел 7 «Обеспечение исполнения контракта», который отражает порядок предоставления обеспечения исполнения контракта. А также пунктом 7.1.3 информационной карты документации об электронном аукционе, установлен размер, порядок и реквизиты обеспечения исполнения контракта:

«7.1.3 Обеспечение исполнения контракта:

Размер обеспечения исполнения контракта составляет: 10 % 25 688 731 рублен.

В течение срока, установленного для заключения контракта участник закупки, с которым заключается контракт представляет обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии, выданной банком или внесении денежных средств на счет заказчика

Реквизиты счета заказчика для внесения денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта: <...>.

Назначение платежа: внесение денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта «Реконструкция школы с. Горки Шурышкарского района, в том числе проектно-изыскательские работы».

Заказчик обратил внимание Комиссии на то, что любой участник закупки, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом заявитель ОСЮ «Стройинвест» не воспользовался правом получения разъяснений.

Комиссией контролирующего органа установлено следующее.

1. Пункт 17.3 Проекта контракта защищает Заказчика от действия недобросовестных участников закупки и позволяет сократить риски Заказчика, связанные с неисполнением контракта.

Данный пункт направлен непосредственно на обязательство Исполнителя представить новую банковскую гарантию в течении 10 календарных дней с момента окончания действия существующего обеспечения исполнения обязательств по контракту.

Комиссия пришла к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

2. К участникам закупки установлены требования о наличии свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выдаваемого саморегулируемой организацией.

Комиссия принимает довод Заказчика относительно возможности привлечения подрядчиком организаций по субподряду, в соответствии с пунктом 33 свидетельства СРО подрядчика.

Данный довод жалобы Комиссия признала необоснованным.

3. Комиссией установлено, что в разделе Извещения «порядок предоставления обеспечения исполнения контракта» имеется ссылка на аукционную документацию.

Раздел 7 Документации и Информационная карта содержат все необходимые сведения о порядке обеспечения контракта.

Комиссия признала данный довод жалобы необоснованным.

На основании изложенного и руководствуясь статьями 31, 34, 64, [пунктом 2 части 22 статьи 99](#), [частью 8 статьи 106](#) Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Стройинвест» (г. Уфа) на действия Заказчика – МКУ «Служба заказчика муниципального образования Шурышкарский район» (ИНН:

8907002413) при проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по реконструкции школы с. Горки Шурышкарского района, в том числе проектно-изыскательские работы (закупка № 0190300002716000005) необоснованной.

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.