

Решение № 04-01/197-2016

по жалобе ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

(закупка № 0190200000316006492)

27 июня 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:

<...> – представитель Заказчика,

<...> – представитель Заказчика,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (г. Уфа) на действия Заказчика - Государственное казенное учреждение «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: «Акушерский корпус, ЯНАО, г. Новый Уренгой, ул. Геологоразведчиков, д. 7, в том числе ПИР»» (закупка № 0190200000316006492),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения аукционной документации № 0190200000316006492.

Заказчик – ГКУ «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа». Начальная (максимальная) цена контракта – 35 328 933,00 рублей.

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

1) действия Заказчика, установившего излишнее требование к участникам закупки, а именно Лицензии Министерства по чрезвычайным ситуациям РФ на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, нарушают [часть 6 статьи 31](#) Закона о контрактной системе;

2) в проекте контракта заказчик неправомерно установил возможность требовать замены обеспечения в случае, когда обеспечение перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение контракта;

3) в проекте контракта не содержится информации о сроке приемки выполненных

работ;

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

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.

Предмет закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: «Акушерский корпус, ЯНАО, г. Новый Уренгой, ул. Геологоразведчиков, д. 7, в том числе ПИР».

При осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки (пункт 1 части 1 статьи 31 Закона N 44-ФЗ).

К таким требованиям относится, в частности, требование к участнику закупки о наличии разрешительных документов (например, свидетельства о допуске, выданного саморегулируемой организацией, лицензии и т.п.).

Таким образом, участник закупки должен иметь все необходимые свидетельства о допуске к конкретным видам работ, являющихся предметом закупки, или допуск на генподряд.

При этом если деятельность, являющаяся объектом закупки, подлежит обязательному лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании, то участник закупки обязан в своей заявке представить копию лицензии, подтверждающую наличие у участника закупки такой лицензии, либо копию договора, заключенного с субподрядной организацией, имеющей такую лицензию.

В работы, являющиеся предметом контракта, входят работы, связанные с установкой пожарной сигнализации, в связи с чем заказчиком установлено требование о наличии лицензии МЧС.

Заявка, направляемая участником закупки на участие в аукционе в электронной форме, состоит из двух частей. Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов. Из пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе следует, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает единое требование к участнику закупки о его соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Исполняя данную норму Закона, Заказчик установил в пункте 3.3.3.2. "Информационная карта" документации об аукционе следующее: Копии

документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в т.ч.:

- Копия свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. (По видам работ в соответствии с дефектной ведомостью, при отсутствии полного перечня допусков к работам, наличие п. 33 "Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)";

*- Копия лицензии на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений **или договор**, заключенный с субподрядной организацией, имеющей такую лицензию...*

Федеральный закон от 04.05.2011 г. N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Закон о лицензировании) регулирует отношения, возникающие между федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности. Статьей 12 Закона о лицензировании предусмотрен перечень видов деятельности, на которые требуются лицензии. В соответствии с настоящим Федеральным законом лицензированию подлежит деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 г. N 1225 "О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений" утверждено Положение о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений. Положение определяет порядок лицензирования деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, осуществляемой юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

Лицензирование деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений осуществляется Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (далее - МЧС). Лицензируемая деятельность включает в себя выполнение работ и оказание услуг, перечень которых указан в приложении к Положению.

Лицензия выдается непосредственно лицу, которое обратилось с заявлением в МЧС, и такой документ не предполагает возможности привлечения субподрядчика.

В соответствии со статьей 52 Градостроительного Кодекса 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. Перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, устанавливается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 г. N 624 "Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" утвержден Перечень видов работ. Пункт 33 Перечня включает в себя работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком). Свидетельство дает возможность привлекать субподрядчиков на выполнение строительных работ.

Лицензирование и виды работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, регулируются разными нормативно-правовыми актами. Соответственно МЧС выдает лицензии, а саморегулируемые организации - свидетельства.

Закон о контрактной системе предъявляет требования к участнику закупки. Участник закупки должен соответствовать тем требованиям, которые устанавливаются законодательством Российской Федерации. Закон о контрактной системе регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (пункт 1 статьи 1 названного Закона).

Основной задачей законодательства, устанавливающего порядок определения поставщика, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупок, сколько выявление в результате определения поставщика лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям результативности, предотвращения злоупотреблений в сфере закупок. Исходя из положения части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, в закупках могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Поэтому включение в аукционную документацию условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников закупки лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в аукционе.

Согласно письму Минэкономразвития от 28 мая 2015 г. N Д28и-1542 Закупка товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд осуществляется в соответствии с Законом N 44-ФЗ. В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона N 44-ФЗ участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

При осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки (пункт 1 части 1 статьи 31 Закона N 44-ФЗ).

К таким требованиям относится, в частности, требование к участнику закупки о наличии разрешительных документов (например, свидетельства о допуске, выданного саморегулируемой организацией, лицензии и т.п.). Таким образом, **участник закупки должен иметь все необходимые свидетельства о допуске** к конкретным видам работ, являющихся предметом закупки, или допуск на генподряд.

При этом если деятельность, являющаяся объектом закупки, подлежит обязательному лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании, то участник закупки **обязан в своей заявке представить копию лицензии**, подтверждающую наличие у участника закупки такой лицензии.

Учитывая изложенное, при подтверждении соответствия требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки, участник закупки представляет указанные в документации о закупке документы и сведения самого участника закупки, а не иных юридических лиц, с которыми участник закупки осуществляет совместную деятельность.

Между тем, Арбитражный суд Западно-Сибирского округа (постановление от 22.12.2015 по делу № А75-1009/2015; постановление от 25.12.2015 по делу № А75-4902/2015) пришел к следующим выводам «...принимая во внимание, что работы требующие наличия лицензии не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ по капитальному ремонту объекта, при исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика, суд кассационной инстанции считает обоснованными доводы антимонопольного органа о неправомерном требовании от участника закупки, имеющего свидетельство СРО о допуске к работам по организации строительства, одновременного предоставления лицензии МЧС».

Комиссия считает целесообразным принять во внимание позицию арбитражного суда о неправомерном требовании от участника закупки, имеющего свидетельство СРО о допуске к работам по организации строительства, одновременного предоставления лицензии МЧС.

В соответствии с ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Вместе с тем, Заявитель на заседание Комиссии не явился, документов, подтверждающих обоснованность доводов жалобы не представил.

Комиссия Управления приходит к выводу о необоснованности доводов Заявителя рассматриваемой жалобы.

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 свое 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.

В силу [ч. 13 ст. 34](#) Закона N 44-ФЗ в контракт в обязательном порядке включается условие о порядке и сроках приемки заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия количества, комплектности или объема требованиям, установленным контрактом. Кроме того, обязательным является условие об оформлении результатов такой приемки.

Заказчик вправе не включать в контракт условие о порядке и сроках приемки в случаях, предусмотренных [ч. 15 ст. 34](#) Закона N 44-ФЗ.

Конкретные процедуры, сроки, порядок составления документов при приемке и другие вопросы принятия товара, работ, услуг оставлены на усмотрение сторон. Соответственно, стороны для согласования порядка приемки должны определить, какие способы и процедуры они будут применять.

Условия о порядке и сроках осуществления приемки выполненных работ включено в Разделы 3, 12 проекта государственного контракта.

Включение условий в проекте контракта о порядке отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) не является обязанностью заказчика. Согласно 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 соответствии с частью 6.1 статьи 34 Закона о контрактной системе в 2015-2016 году 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).

Законодательством Российской Федерации не предусмотрена обязанность Заказчика включать положение части 6.1 статьи 34 Законом о контрактной системе в проект контракта.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что положения аукционной документации не противоречат требованиям Закона о контрактной системе.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (г. Уфа) на действия Заказчика - Государственное казенное учреждение «Дирекция капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) при осуществлении закупки «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта: «Акушерский корпус, ЯНАО, г. Новый Уренгой, ул. Геологоразведчиков, д. 7, в том числе ПИР»» (закупка № 0190200000316006492) 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.