

Решение № 03-10.1/267-2016

о признании жалобы необоснованной

20 октября 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» (далее Заявитель, Общество, ООО «Стройинвест») на действия Главного управления контрактной системы Омской области (далее – уполномоченный орган) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по строительству и реконструкции по объекту: «Водоснабжение д.Березовка Марьяновского района Омской области» (извещение № 0152200004716000540) (далее – электронный аукцион) для нужд Администрации муниципального образования Орловское сельское поселение Марьяновского муниципального района Омской области (далее – Заказчик),

в отсутствие представителей Заявителя и Заказчика, извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителя уполномоченного органа <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в закупке поступила (вх. № 7752 от 13.10.2016) жалоба Заявителя на положения документации об электронном аукционе, согласно которой при проведении закупки заказчиком, уполномоченным органом нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7417 от 14.10.2016) уполномоченным органом были представлены (вх. № 7825 от 17.10.2016) материалы электронного аукциона, а также возражения на доводы жалобы Заявителя.

Из представленных материалов следует, что 28.09.2016 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе № 0152200004716000540 с начальной (максимальной) ценой контракта 8565220 руб.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 14.10.2016 на участие в

электронном аукционе подано две заявки, оба участника закупки допущены к участию в аукционе.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе Заявителя указано: «.....в целях реализации положений Постановления N 182, Заказчик должен указывать условие о том что, если участник закупки является бюджетным учреждением или автономным учреждением и им предложена цена контракта, сниженная не более чем на 25 процентов начальной (максимальной) цены контракта, то к таким участникам не устанавливается требование обеспечения исполнения контракта.

В документации Заказчика подобного условия нет. Своими действиями Заказчик нарушает действующее законодательство о контрактной системе».

Не соглашаясь с доводом заявителя, уполномоченным органом представлены следующие возражения: «Согласно части 8 статьи 96 Федерального закона обеспечение исполнения контракта не применяются, если участником закупки является государственное или муниципальное казенное учреждение. Постановлением Правительства Российской Федерации № 182 от 11 марта 2016 года «О случаях и об условиях, при которых в 2016 году заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) проекте контракта» (далее - Постановление) установлено право, а не обязанность заказчика не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, в случаях предусмотренных Постановлением. Если заказчик не планирует воспользоваться вышеуказанным правом, то у него не возникает обязанности по включению в проект контракта пунктов, обеспечивающих возможность не устанавливать обеспечение исполнения контракта в случаях, предусмотренных Постановлением».

Изучив содержание документации об аукционе, возражения уполномоченного органа, а также заслушав пояснения представителей уполномоченного органа, Комиссия признала довод жалобы Общества **необоснованным**, исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе заказчик вправе установить требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) в проекте контракта при осуществлении закупки в случаях, предусмотренных [параграфом 3 главы 3](#) (если начальная (максимальная) цена контракта не превышает пятьсот тысяч рублей), [пунктами 2, 3, 7, 9, 10 части 2 статьи 83](#), [пунктами 1, 2](#) (если правовыми актами, предусмотренными указанным пунктом, не предусмотрена обязанность заказчика установить требование обеспечения исполнения контракта), [4 - 11, 13 - 15, 17, 20 - 23, 26, 28 - 34, 40 - 42, 44, 45, 46 части 1 статьи 93](#) настоящего Федерального закона.

Частью 8 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе установлено, что положения об обеспечении исполнения контракта не применяются в случае:

- 1) заключения контракта с участником закупки, который является государственным или муниципальным казенным учреждением;
- 2) осуществления закупки услуги по предоставлению кредита;
- 3) заключения бюджетным учреждением контракта, предметом которого является выдача банковской гарантии.

Комиссия установила, что во исполнение вышеуказанных норм Федерального закона о контрактной системе в разделе 10 «Обеспечение исполнения контракта» проекта контракта указано следующее условие: *«В случае, если участником аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, является государственное или муниципальное казенное учреждение, обеспечение исполнения контракта к такому участнику не применяется и указанный раздел исключается из проекта контракта».*

В силу части 2.1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе наряду с предусмотренными [частью 2](#) настоящей статьи случаями, при которых заказчик **вправе** установить требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) проекте контракта, Правительство Российской Федерации вправе определить [случаи и условия](#), при которых в 2015 и 2016 годах заказчик вправе не устанавливать данное требование.

Постановлением Правительства РФ от 11.03.2016 № 182 установлены случаи и условия, при которых в 2016 году заказчик **вправе** не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) проекте контракта.

Данное право распространяется, в том числе на случай, когда участник закупки является бюджетным учреждением или автономным учреждением и им предложена цена контракта, сниженная не более чем на 25 процентов начальной (максимальной) цены контракта.

Комиссия отмечает, что Постановление Правительства РФ от 11.03.2016 № 182 **устанавливает право, а не обязанность заказчика** не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) проекте контракта.

Таким образом, если заказчик не планирует воспользоваться вышеуказанным правом, соответственно у него и не возникает обязанности по включению в проект контракта пунктов, обеспечивающих возможность не устанавливать обеспечение исполнения контракта в случаях, предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 11.03.2016 № 182.

При вышеуказанных обстоятельствах, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика, уполномоченного органа нарушения норм Федерального закона о контрактной системе, а также Постановления Правительства РФ от 11.03.2016 № 182 при установлении в извещении, документации об аукционе, проекте контракта обеспечения исполнения контракта.

3.2. В жалобе заявителя указано: «..... Заказчиком в Проекте контракта неправомерно установлено требование, что срок действия банковской гарантии, предоставление которой выбирается участником закупки в качестве обеспечения исполнения контракта, должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц, если иные положения конкурсной документации не дают возможности установить конкретный минимальный срок банковской гарантии».

В соответствии с частью 8 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в **извещении об осуществлении закупки должна содержаться** информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядке 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 силу пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе **документация об аукционе должна содержать** информацию о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, **требования к обеспечению исполнения контракта**.

Таким образом, заказчик в извещении об осуществлении, закупки документации о закупке наряду со сроком и порядком предоставления обеспечения исполнения контракта должен указать требования к самому обеспечению, в том числе к его **минимальному сроку его действия**.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе 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.**

Данное требование установлено в пункте 2.1.5 раздела 27 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения,

требования к обеспечению исполнения контракта» документации об аукционе и пункте 10.3 проекта муниципального контракта приложение № 3 к документации об электронном аукционе (далее – проект муниципального контракта).

Пунктом 12.1 проекта муниципального контракта установлено следующее *«Настоящий контракт вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует по 30 декабря 2017 года»*.

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки представляется возможным установить срок действия банковской гарантии, поскольку изначально установлен срок действия муниципального контракта, что соответствует требованиям части 8 статьи 42, пункту 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

В силу указанного, Комиссия признала данный довод жалобы заявителя **необоснованным**.

3.3. В жалобе Заявителем указано: *«В нарушение п. 7 ст. 42 Извещение Заказчика не содержит информацию о порядке предоставления обеспечения исполнения заявки, вместо этого указано: «в соответствии с электронной документацией»*.

Частью 1 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе.

В силу части 3 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должен содержаться 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).

В силу части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе **наряду с информацией, указанной в извещении** о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, предусмотренную пунктами 1-12 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Частью 1 статьи 65 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в [частях 2 и 3 статьи 63](#) настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

В разделе 26 «Размер и порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок» документации об электронном аукционе указано: «Подача участником электронного аукциона заявки на участие в электронном аукционе является согласие этого участника на списание денежных средств, находящихся на его лицевом счете, открытом для проведения операций по обеспечению участия в таком аукционе, в качестве платы за участие в нем, взимаемой с лица, с которым заключается контракт, в соответствии с частью 6 статьи 59 Федерального закона.

Обеспечение заявок установлено в размере 5 % от начальной (максимальной) цены контракта и составляет 428 261,00 (четыреста двадцать восемь тысяч двести шестьдесят один) рубль 00 копеек.

Обеспечение заявки на участие в электронном аукционе может предоставляться участником электронного аукциона только путем внесения денежных средств.

Требование об обеспечении заявки на участие в электронном аукционе в равной мере относится ко всем участникам электронного аукциона.

Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявок на участие в электронном аукционе перечисляются на счет оператора электронной площадки в банке.

Участие в электронном аукционе возможно при наличии на лицевом счете участника электронного аукциона, открытом для проведения операций по обеспечению участия в электронном аукционе на счете оператора электронной площадки, денежных средств, в отношении которых не осуществлено блокирование операций по лицевому счету в соответствии с частью 18 статьи 44 Федерального закона, в размере не менее чем размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, предусмотренный настоящим разделом.

Поступление заявки на участие в электронном аукционе является поручением участника электронного аукциона оператору электронной площадки блокировать операции по лицевому счету этого участника электронного аукциона, открытому для проведения операций по обеспечению участия в электронном аукционе, в отношении денежных средств в размере обеспечения указанной заявки на участие в электронном аукционе.

В течение одного часа с момента получения заявки на участие в электронном аукционе оператор электронной площадки обязан осуществить блокирование операций по лицевому счету, открытому для проведения операций по обеспечению участия в электронном аукционе участника электронного, подавшего указанную заявку на участие в электронном аукционе, в отношении денежных средств в размере обеспечения указанной заявки на участие в электронном аукционе.

В случае отсутствия на лицевом счете, открытом для проведения операций по обеспечению участия в электронном аукционе участника электронного аукциона, подавшего заявку на участие в электронном аукционе, денежных средств в размере обеспечения указанной заявки на участие в электронном аукционе, в отношении которых не осуществлено блокирование в соответствии с Федеральным законом, оператор электронной площадки возвращает указанную заявку на

участие в электронном аукционе в течение одного часа с момента ее получения данному участнику электронного аукциона».

При этом из раздела «Порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявок» извещения, размещенного на официальном сайте, следует: «В соответствии с электронной документацией».

Учитывая, что извещение и документация о закупке размещаются на официальном сайте одновременно, при этом юридическая техника позволяет использовать в качестве приема (способа) изложения текста отсылочные нормы, Комиссия признала данный довод жалобы **необоснованным**.

3.4. В жалобе Заявителем указано: «Заказчик не указал в Извещении о проведении Аукциона информацию о наличии у Участника закупки Свидетельства о допуске к определенным видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и тем самым ввел в заблуждение Участников закупки, а также нарушил п.6 ч.5 ст.63 Закона о контрактной системе».

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки единое требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе **вторая часть заявки** на участие в электронном аукционе **должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#) (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов**, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в [статье 42](#), указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, **и исчерпывающий перечень документов**, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1](#), [частями 2](#) и [2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В силу пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального 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](#) настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Частью 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что документация об электронном аукционе **наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией** содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Согласно части 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.

При этом перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, устанавливается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти ([часть 4 статьи 55.8](#) ГрК РФ).

[Перечень](#) видов работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержден [приказом](#) Министерства регионального развития России № 624 (далее - Перечень).

Согласно извещению № 0152200004716000540 и документации об аукционе предметом закупки является выполнение работ по **строительству и реконструкции** по объекту: «Водоснабжение д. Березовка Марьяновского района Омской области».

В разделе «Требования к участникам» извещения № 0152200004716000540, размещенного уполномоченным органом на официальном сайте, указано: «В соответствии с пунктом 15 документации об электронном аукционе».

При этом из пункта 1 раздела 15 «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона» документации об аукционе следует, что соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, выполняющим работ, являющихся объектом электронного аукциона, подтверждается:

«1.1. наличием копии свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, о допуске к работам в соответствии с требованиями приказа Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 года № 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»:

III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту:

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.7. Объекты водоснабжения и канализации.

или в случае выполнения работ лично - наличием копии свидетельства, выданного саморегулируемой организацией, о допуске к работам в соответствии с требованиями приказа Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 года № 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»:

3.2. Разработка грунта и устройство дренажей в водохозяйственном строительстве;

10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений;

12.10. Работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования;

16.1 укладка трубопроводов водопроводных;

16.2. монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования водопроводных сетей;

16.3. устройство водопроводных колодцев, оголовков, гасителей водосборов;

16.4. Очистка полости и испытание водопроводов водопровода;

17.1. укладка трубопроводов канализационных безнапорных;

17.3. монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования канализационных сетей;

17.7. Очистка полости и испытание трубопроводов канализации;

24.29. Пусконаладочные работы сооружений водоснабжения;

24.30. Пусконаладочные работы сооружений канализации;

25.2. Устройство оснований автомобильных дорог;

25.4. Устройство покрытий автомобильных дорог, в том числе укрепляемых вяжущими

материалами».

На основании указанного, Комиссия признала довод жалобы **необоснованным**.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, **Гражданского кодекса Российской Федерации**, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Комиссия считает, что в данном случае **Заявителем допущено злоупотребление правом**, поскольку указанные в настоящем решении доводы **неоднократно** являлись предметом рассмотрения жалоб Заявителя (Решения Омского УФАС России № 03-10.1/176-2016, № 03-10.1/206-2016, № 03-10.1/248-2016) и им давалась надлежащая правовая оценка.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» на действия уполномоченного органа – Главного управления контрактной системы Омской области при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по строительству и реконструкции по объекту: «Водоснабжение д. Березовка Марьяновского района Омской области» для нужд Администрации муниципального образования Орловское сельское поселение Марьяновского муниципального района Омской области (извещение № 0152200004716000540).

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