

Решение по результатам рассмотрения жалобы участника закупки

№ 04-50/218-2018

«10» мая 2018 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>,

<...>,

<...>,

в присутствии:

- заведующей МБДОУ г.Улан-Удэ «Детский сад № 90 «Снежинка» комбинированного вида» (далее – Заказчик) – <...>., представителя по доверенности от 07.05.2018 <...>.,

- представителей МУ «Управление по муниципальным закупкам» (далее – Уполномоченный орган) – <...>. (Доверенность от 18.01.2018),

В отсутствие представителей ООО «Авангард» - надлежащим образом уведомлены о месте и времени рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Авангард» (вх. от 28.04.2018 № 2701) на положения документации при размещении заказа в форме электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания, в том числе благоустройство территории, в соответствии с локально сметным расчетом, номер извещения – 0302300048718000140 (далее – Аукцион), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 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), руководствуясь Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее – Административный регламент),

УСТАНОВИЛА:

ООО «Авангард» указывает:

1. В документации об аукционе в требованиях ко вторым частям заявок не установлено требование к участникам о наличии у них лицензии МЧС России, предусмотренное постановлением Правительства РФ от 30.12.2011 № 1225 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений».

Вместе с тем, предметом аукциона является выполнение работ по капитальному ремонту здания детского сада. В составе работ размещен локальный сметный расчет № 02-01-05, котором присутствуют работы, связанные с деятельностью по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности.

2. В пункте 8.9 проекта контракта установлена ответственность подрядчика: «За каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Договором, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях, установленных Федеральным законом № 44-ФЗ от 05.04.2013), предложившим наиболее высокую цену **за право заключения Договора**, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящим пунктом

Договора, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных Договором, и устанавливается в виде фиксированной суммы, составляющей _____, и определяемой в следующем порядке:....»

Заявитель полагает, что поскольку предмет контракта - выполнение работ по капитальному ремонту детского сада, а не на право заключения контракта на выполнение работ, то указанный пункт не может применяться к правоотношениям сторон и включен в текст контракта неправомерно.

На основании изложенного просит признать жалобу обоснованной и выдать предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.

Представители Заказчика, Уполномоченного органа, с доводами жалобы не согласились, дали пояснения из которых следует, что:

1. В соответствии с частями 4-5.1 статьи 48, 2-3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации заказчик при осуществлении закупок на выполнение работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства устанавливает в документации о закупке требования к участникам закупок о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, а в закупках на выполнение работ по подготовке проектной документации - выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Следовательно, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства является наличие у участника закупки исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

Муниципальным контрактом предусмотрена возможность привлечения субподрядных организаций.

Согласно позиции ФАС России при осуществлении закупки строительных работ с работами по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий, с целью недопущения ограничения количества участников закупки, заказчик не вправе устанавливать к участникам закупки требования о наличии лицензии на выполнение работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Таким образом, заказчик не обязан устанавливать требование о наличии у участников закупки лицензии МЧС России в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 1225 от 30.12.2011 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений».

2. Ответственность в контракте установлена в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042 «Об утверждении правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и

признании утратившим силу Постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1063» (далее – Правила № 1042).

Данный пункт включен в Правила с целью исполнения ч. 11 ст. 69 Закона о контрактной системе.

На основании изложенного просит признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления внеплановой проверки Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

05.03.2018 года в Единой информационной системе (далее – ЕИС) было опубликовано извещение о проведении Аукциона № 0302300048718000140. Начальная (максимальная) цена контракта – 34 902 290,00 рублей.

17.04.2018 опубликованы изменения извещения об электронном аукционе № 0302300048718000140.

В силу [пункта 2 части 1 статьи 64](#) Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) названного Федерального закона и инструкцию 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.

В соответствии с [частью 3 статьи 64](#) Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1 названной 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](#) названного Федерального закона.

Согласно [пункту 2 части 5 статьи 66](#) Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать среди прочего документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31](#) (при наличии таких требований) названного Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) названного Федерального закона.

Согласно [пункту 1 части 1 статьи 31](#) Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В документации об электронном аукционе предусмотрены, в том числе, монтажные работы по установке пожарной сигнализации.

В извещении и пункте 2 документации об электронном аукционе установлены требования к участникам закупки, в том числе:

«- членство в саморегулируемой организации в области капитального ремонта объектов капитального строительства, имеющей компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств;

- уровень ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам по

договорам строительного подряда, в соответствии с которым указанным членом внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, не должен быть менее цены заключаемого контракта (ч. 13 ст. 55.16 Градостроительного кодекса РФ);

- во второй части заявки участник аукциона должен представить выписку из реестра членов СРО по [форме](#), которая утверждена Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 N 58. Эта выписка должна быть выдана не ранее чем за один месяц до даты окончания срока подачи заявок, который указан в извещении об аукционе».

Довод Заявителя о том, что участник аукциона должен иметь Лицензию Министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (МЧС России) на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений в соответствии с Федеральным [законом](#) от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 г. № 1225 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений либо договор (контракт) подряда на выполнение данного вида работ» Комиссией Бурятского УФАС России признается необоснованным в силу следующего.

В соответствии с [пунктом 15 части 1 статьи 12](#) Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений возможно только при наличии лицензии МЧС России.

В силу [пункта 1 статьи 706](#) ГК РФ, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).

В связи с тем, что в документации об электронном аукционе субподряд разрешен, подрядчик имеет право привлечь к выполнению монтажных работ по установке пожарной сигнализации субподрядчика, у которого рассматриваемая лицензия имеется.

Таким образом, не установив в документации о закупке требование к участнику закупки о наличии лицензии МЧС России, Заказчик не нарушил требования [части 6 статьи 31](#) и [части 3 статьи 64](#) Закона о контрактной системе.

II. Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе установлено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.08.2017 № 1042 утверждены правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом (далее – Правила № 1042).

Пунктом 5 Правил № 1042 установлено, что за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заключенным с победителем закупки (или с иным участником закупки в случаях,

установленных Федеральным [законом](#)), предложившим наиболее высокую цену за право заключения контракта, размер штрафа рассчитывается в порядке, установленном настоящими Правилами, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, и устанавливается в виде фиксированной суммы, определяемой в установленном порядке.

Данное условие включено в проект муниципального контракта во исполнение части 11 статьи 69 Закона о контрактной системе, согласно которой в случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена до половины процента начальной (максимальной) цены контракта или ниже, такой аукцион проводится на право заключить контракт, и победителем электронного аукциона признается его участник, который предложил наиболее высокую цену **за право заключения** контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Таким образом, в действиях Заказчика и Уполномоченного органа нарушений требований законодательства о контрактной системе не усматривается.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Авангард» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.