

Решение № 04-01/245-2016

по жалобам ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» и ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

(закупка № 0190300002716000167)

28 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:

<...> ,

при участии:

<...> – представитель Заказчика,

рассмотрев жалобы ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» (г. Москва) и ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (г. Уфа) на действия Заказчика - Муниципальное казенное учреждение «Служба заказчика муниципального образования Шурышкарский район» (ИНН: 8907002413) при осуществлении закупки «Капитальный ремонт интерната с. Восяхово Шурышкарский район» (закупка № 0190300002716000167),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу поступили жалобы ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» и ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения аукционной документации № 0190300002716000167.

Заказчик – Муниципальное казенное учреждение «Служба заказчика муниципального образования Шурышкарский район». Начальная (максимальная) цена контракта – 18 453 805,00 рублей.

По мнению ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ», Заказчиком, в нарушение ч. 6 ст. 31 Закона о контрактной системе, неправомерно установлено требование к составу заявки участника Аукциона в части предоставления лицензии на осуществление деятельности по технической защите конфиденциальной информации и лицензии на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Требование к составу заявки участника Аукциона в части предоставления 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 – излишнее.

Закон о контрактной системе, а также проект договора не содержит прямого

запрета на привлечение субподрядчиков для исполнения договора.

В соответствии с законодательством Российской Федерации при исполнении государственного или муниципального контракта на выполнение работ, предусматривающих наличие лицензии на осуществление той или иной деятельности, исполнитель вправе привлечь для оказания таких услуг соисполнителя, обладающего соответствующими документами.

Требование относительно предоставления договора, заключенного с субподрядной организацией, имеющей лицензию на деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, не установлено Законом о контрактной системе. Заказчик обязывает участника закупки, еще до подачи заявок, заключать договор субподряда на несуществующий контракт.

ООО «Стройинвест» считает, что аукционная документация не соответствует положениям Закона о контрактной системе:

1) требование, установленное Заказчиком к участникам закупки в п.п. 6 п. 1.6.2 ИК ЭА - «*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) отсутствие оплаты этапов работ - неправомерно, поскольку объект закупки - выполнение работ по объекту капитального ремонта;

3) Заказчик в аукционной документации установил требование к участникам закупки о представлении в составе вторых частей заявок свидетельства СРО, без указания подвида работ, что является нарушением п.2 ч.1 ст.64 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.

Относительно доводов ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ».

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.

В соответствии с пунктом 3.3.4.2 Информационной карты аукциона Заказчиком установлено: Копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации:

1. Копия свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к определенному виду работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. (По видам работ в соответствии со сметной документацией, при отсутствии полного перечня допусков к работам, наличие п. 33 «Работа по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)»).

2. 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.

[Частью 1 статьи 55.8](#) Градостроительного Кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) установлено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам. Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 N 624 утвержден [Перечень](#) 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.

При этом, в соответствии с законодательством Российской Федерации при исполнении государственного или муниципального контракта на выполнение работ, предусматривающих наличие лицензии на осуществление той или иной деятельности, исполнитель вправе привлечь для оказания таких услуг соисполнителя, обладающего соответствующими документами.

В соответствии с [частью 1 статьи 31](#) Закона о контрактной системе установлены

единые требования к участникам закупки.

При этом согласно [части 6 статьи 31](#) Закона о контрактной системе заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований [Закона](#) о контрактной системе.

Согласно позиции, изложенной в решениях Арбитражного суда Западно-Сибирского округа (постановление от 22.12.2015 по делу № А75-1009/2015; постановление от 25.12.2015 по делу № А75-4902/2015):

«...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».

Таким образом, действия Заказчика, не разграничившего в документации об Аукционе требования к участникам закупки, имеющих свидетельство СРО о допуске к работам по организации строительства и к участникам, у которых данное свидетельство отсутствует и которые предполагают выполнение работ собственными силами, нарушают [часть 6 статьи 31](#), п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе и содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена [частью 4.2 статьи 7.30](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Аукционная документация должна содержать перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, представляемых участниками закупки,

у которых свидетельство СРО о допуске к работам по организации строительства отсутствует:

- о наличии у участников закупки свидетельства о допуске **к определенным** видам работ, **а также лицензий** Министерства по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий Российской Федерации на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений;

и перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, представляемых участниками закупки, у которых имеется свидетельство СРО о допуске к работам по организации строительства:

- о наличии свидетельства, выданного саморегулируемой организацией о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)» (п. 33).

Таким образом, доводы жалобы ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» признаются обоснованными только в части ненадлежащего указания в аукционной документации требований к документам, подтверждающим соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, представляемых участниками закупки, а также в части неправомерности требования договора, заключенного с субподрядной организацией, имеющей соответствующую лицензию.

Относительно доводов ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

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).

Требование, установленное Заказчиком к участникам закупки в п.п. 6 п. 1.6.2 ИК ЭА - «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» возникает в случае, если заказчик приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности.

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.

Положения [статей 110.1](#) и [110.2](#) Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (в редакции настоящего Федерального закона) не распространяются на правоотношения, связанные с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе в сфере закупок или до ввода ее в эксплуатацию - на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг либо приглашения принять участие в которых направлены до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, а также на контракты, заключенные до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

В соответствии со [статьей 4](#) данный документ вступает в силу со дня официального опубликования (опубликован на Официальном интернет-портале правовой

информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

Информация о закупке № 0190300002716000167 опубликована 08.06.2016.

В данной части доводы жалобы необоснованны.

Довод Заявителя относительно установления требования к участникам закупки о представлении в составе вторых частей заявок свидетельства СРО, без указания подвида работ, что является нарушением п.2 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе, признается обоснованным согласно выводам Комиссии по жалобе ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ».

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в т.ч., следующую информацию

- 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.

В силу [части 6 статьи 31](#) Федерального закона заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Федерального [закона](#) N 44-ФЗ.

Документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) (при наличии таких требований) Федерального закона N 44-ФЗ, или копии этих документов должны содержаться в составе вторых частей заявок на участие в электронном аукционе на основании [пункта 2 части 5 статьи 66](#) Федерального закона N 44-ФЗ.

Доводы жалоб, в части ненадлежащего оформления в аукционной документации требования к составу заявки на участие в аукционе, а именно к перечню документов, подтверждающих соответствие участника аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) Федерального закона N 44-ФЗ, признаются обоснованными.

Таким образом, с учетом позиции арбитражных судов, в рамках исполнения Предписания Единой комиссии необходимо провести рассмотрение вторых частей заявок на участие в Аукционе с учетом следующего:

- требование от участника закупки, имеющего свидетельство **СРО о допуске к работам по организации строительства**, одновременного предоставления лицензии МЧС либо договора субподряда – неправомерно.

Следовательно, при рассмотрении вторых частей заявок, заявки участников, в состав которых входит свидетельство **СРО о допуске к работам по организации строительства**, соответствующим объекту закупки, отвечают требованиям Закона о контрактной системе и не могут быть признаны несоответствующими по причине неприложения лицензии МЧС либо договора субподряда.

В случае, если участником представлены свидетельства СРО на конкретные виды работ без допуска к работам по организации строительства, такая заявка может быть признана соответствующей только при предоставлении данным участником в составе заявки лицензии по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

На основании изложенного и руководствуясь [частью 1 статьи 2](#), [пунктом 1 части 15](#), [пунктом 2 части 22 статьи 99](#), [частью 8 статьи 106](#) Закона о контрактной системе, [пунктом 3.30](#) Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14, Комиссии

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «СТРОЙИНДУСТРИЯ» и ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения аукционной документации № 0190300002716000167 «Капитальный ремонт интерната с. Восяхово Шурышкарский район» частично обоснованными, в части ненадлежащего оформления в аукционной документации требования к составу заявки на участие в аукционе, а именно к перечню документов, подтверждающих соответствие участника аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) Федерального закона N 44-ФЗ.
2. Признать Заказчика - Муниципальное казенное учреждение «Служба заказчика муниципального образования Шурышкарский район» нарушившим [часть 6 статьи 31](#), п. 2 ч. 1 ст. 64 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при осуществлении закупки № 0190300002716000167.
3. Выдать Уполномоченному органу, Единой комиссии, Заказчику [предписание](#) об устранении нарушений [Закона](#) о контрактной системе предписание об устранении нарушений Закона о контрактной системе.
4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Ямало-Ненецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ в отношении должностного лица Заказчика – <...>, утвердившего аукционную документацию № 0190300002716000167 «Капитальный ремонт интерната с. Восяхово Шурышкарский район» (в редакции 2) с нарушением [ч. 6 ст. 31](#), п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

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.

