



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Орловской области**

ул. Салтыкова-Щедрина, 21, г. Орёл, ГСП, 302000
тел. (4862) 47-53-57, факс (4862) 76-44-60
e-mail: to57@fas.gov.ru

12.08.2016 № 2302/03

На № _____ от _____

Заявителю:
ООО «Стройинвест»
450010, Республика Башкортостан,
г. Уфа, ул. Летчиков, д. 6, оф. 14, 15
E-mail: ufa-stroyinvest@mail.ru

Заказчику:
Администрация Покровского района
Орловской области
303170, Орловская обл., пгт. Покровское,
ул. 50 лет Октября, 6
E-mail: pokrur@rambler.ru

Оператору ЭТП:
ЗАО «Сбербанк-АСТ»
E-mail: IVBelova@sberbank-ast.ru

(Извещение № 0154300015616000003)

РЕШЕНИЕ

по делу № 294-16/03 ТЖ о нарушении законодательства о закупках

9 августа 2016 года

г. Орёл

Комиссия Орловского УФАС России в составе: председателя Комиссии Солдатенковой М.И., заместителя руководителя-начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; членов Комиссии: Гончаровой М.И., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; Торшиной О.А., специалиста 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти (далее - Комиссия),

в присутствии представителя: Администрации Покровского района Орловской области (далее – Администрация, Заказчик) Воронцова В.С.; ООО «Стройинвест» (далее - Заявитель) не явился, извещен надлежаще,

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» на положения документации об электронном аукционе проводимом с целью определения поставщика (подрядчика, исполнителя) для заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству водопроводных сетей в с. Дросково Покровского района Орловской области, извещение № 0154300015616000003 (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), пунктом 3.31 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,

УСТАНОВИЛА:

Из жалобы Заявителя следует, что:

1) Заказчиком установлены требования о выполнении работ или услуг лицом, осуществляющим строительство, лично и соответственно, установление требования о

предоставлении в составе заявки на участие в торгах копии соответствующей лицензии, что является нарушением части 6 статьи 31 Закона;

2) действия Заказчика, не установившего условие отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней), нарушают пункт 6.1 статьи 34 Закона;

3) пунктом 8.4 проекта контракта установлено, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства (в том числе просрочки исполнения обязательства Подрядчиком), предусмотренного настоящим Контрактом, Заказчик вправе произвести оплату по Контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штраф, пени); в соответствии с законодательством Заказчик не имеет право в одностороннем порядке удерживать сумму неустойки с суммы оплаты по контракту.

Заявитель просит выдать предписание об устранении нарушений Закона.

Представитель Заказчика пояснили, что:

1) согласно части 1 статьи 706 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – 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), Закон не запрещает включать в документацию об аукционе требования о выполнении работ подрядчиком лично без привлечения субподрядных организаций; включение в документацию об Аукционе работ по установлению средств обеспечения пожарной безопасности (гидрантов пожарных) основано на положениях проектной документации «Водоснабжение с. Дросково Покровского района Орловской области» разработанной ОАО «ПРОМВОДПРОЕКТ»; деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений входит в перечень работ, подлежащих лицензированию (подпункт 15 пункта 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») и может выполняться только лицом, имеющим соответствующее разрешение, таким образом, требование Заказчика о необходимости наличия у участника размещения заказа лицензии на производство работ по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, свидетельств о допуске к видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и входящим в предмет Аукциона является правомерным.

2) включение в проект контракта условий о порядке отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществлении списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) не является обязанностью Заказчика в соответствии с Законом;

3) в статье 421 ГК РФ закреплен принцип свободы договора, согласно которому юридические лица свободны в заключении договора; 309-310 ГК РФ установлено, что 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 или иными обычно предъявляемыми требованиями; односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ, другими законами или иными правовыми актами; в соответствии с частью 2 статьи 310 ГК РФ одностороннее изменение условий обязательства, связанного с осуществлением всеми его сторонами предпринимательской деятельности, или односторонний отказ от исполнения этого обязательства допускается в случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором. Таким образом, договор может предусматривать удержание суммы неустойки, начисленной в связи с просрочкой исполнения обязательства, из цены, подлежащей уплате просрочившему должнику. Соответствующий способ прекращения взаимных обязательств сторон не противоречит законодательству Российской Федерации.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки, Комиссия установила следующее.

1. В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке:

1) извещение об осуществлении закупки размещено в единой информационной системе new.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) - 13.07.2016;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

3) начальная (максимальная) цена контракта – 12 078 220,00 руб.;

4) дата и время окончания подачи заявок - 03.08.2016;

5) на участие в Аукционе подано шесть заявок, все заявки допущены к участию в Аукционе;

б) дата проведения Аукциона - 08.08.2016.

2. По доводам, указанным в жалобе Заявителя.

2.1. Согласно пункту 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 этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Частью 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) также предусмотрена возможность выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно лицом, осуществляющим строительство, и (или) с привлечением других лиц.

Пунктом 4.1.1 проекта контракта установлено, что «подрядчик обязан качественно выполнить все работы лично в объеме и в сроки, предусмотренные настоящим Контрактом, и сдать результаты таких работ Заказчику».

При этом, в документации об Аукционе и извещении о проведении Аукциона требование о необходимости привлечения субподрядчиков Заказчиком не установлено.

Таким образом, включение Заказчиком в контракт условий о личном выполнении подрядчиком работ не противоречит нормам действующего законодательства Российской Федерации.

Согласно части 3 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 статьи 64 Закона 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 Закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона установлено, что 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.

В соответствии с частью 6 статьи 31 Закона заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

Объектом Аукциона является выполнение работ по строительству водопроводных сетей в с. Дросково Покровского района Орловской области.

Подпунктом 6 пункта 17 Информационной карты документации об Аукционе установлено требование к составу второй части заявки, участник закупки во второй части заявки на участие в аукционе предоставляет, в том числе копии:

- свидетельство саморегулируемой организации 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);

- свидетельство саморегулируемой организации о допуске к видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства,

которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства в соответствии с видами работ, указанными в локальном сметном расчете;

- лицензию, выданную Министерством Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий на выполнение работ и услуг, составляющих деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений в соответствии с п.3 приложения к постановлению №1225 от 30 декабря 2011 года.

Частью 1 статьи 55.8 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 № 624 утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, но подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с частями 4-5.1 статьи 48, 2-3.1 статьи 52 ГрК РФ 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.

В проектную документацию «Водоснабжение с. Дросково Покровского района Орловской области» разработанной ОАО «ПРОМВОДПРОЕКТ» включены работы по установлению средств обеспечения пожарной безопасности (гидрантов пожарных).

Подпунктом 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Таким образом, в связи с тем, что все работы по строительству водопроводных сетей в с. Дросково Покровского района Орловской области должны проводиться подрядчиком лично, требования к участникам закупки Заказчиком установлены в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, доводы жалобы Заявителя являются необоснованными.

2.2. Согласно части 6.1 статьи 34 Закона в 2015 и 2016 годах 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).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» (далее - Постановление № 190) определены случаи и порядок предоставления заказчиками отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней) в случае завершения в полном объеме в 2016 году исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением гарантийных обязательств.

Статьей 34 Закона и Постановлением № 190 не установлено обязанности Заказчика включать в контракт условия об отсрочке уплаты неустоек (штрафов, пеней).

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2.3. Пунктом 8.4 проекта контракта установлено, что в случае неисполнения или

ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательства (в том числе просрочки исполнения обязательства Подрядчиком), предусмотренного настоящим Contractом, Заказчик вправе произвести оплату по Contractу за вычетом соответствующего размера неустойки (штраф, пени).

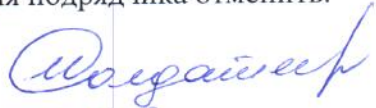
01.07.2016 Комиссией Орловского УФАС России была рассмотрена жалоба ООО «Стройинвест» на положения документации об Аукционе и проведена внеплановая проверка закупки (решение № 238-16/03 ТЖ), изменения вносимые Заказчиком в документацию об Аукционе от 13.07.2016 не затронули пункт 8.4 проекта контракта, таким образом Комиссией Орловского УФАС России в ходе внеплановой проверки не было выявлено нарушений требований Закона при установлении условий исполнения контракта (пункт 8.4 проекта контракта).

Принимая во внимание, изложенное выше и руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Стройинвест» признать необоснованной.
2. Приостановление определения подрядчика отменить.

Председатель Комиссии:



И.В. Солдатенкова

Члены Комиссии:



М.И. Гончарова



О.А. Торшина

На основании части 9 статьи 106 Закона решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы, может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.