

Комитет экономики Администрации Октябрьского муниципального района
Челябинской области

457170, Челябинская обл., с.Октябрьское, ул. Ленина, 43

Казённое учреждение Комитет по физической культуре, спорту, туризму и
молодёжной политике администрации Октябрьского муниципального района

457170 Челябинская область Октябрьский район с.Октябрьское ул.Ленина 48А

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

ООО «СТРОЙРЕСУРС»

603157, г. Нижний Новгород, ул. Буревестника, 9А, П8

РЕШЕНИЕ № № 074/06/105-330/2019 (184-ж/2019)

Резолютивная часть решения оглашена 02 апреля 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 04 апреля 2019 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных
нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области
(далее - Комиссия) в составе:

Председателя «...» - начальника отдела контроля закупок для государственных и
Комиссии: «...» - муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для
Членов «...» - государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС
Комиссии: России;
ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для
«...» - государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС
России,

руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 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), рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия
заказчика при проведении электронного аукциона на строительство стадиона в с.
Октябрьское Октябрьского муниципального района Челябинской области
(извещение №0169300040419000028)

в присутствии:

- представителя администрации Октябрьского муниципального района
Челябинской области «...» действующего на основании доверенности № 40/18 от

30.07.2018;

- представителя Казённого учреждения Комитет по физической культуре, спорту, туризму и молодёжной политике администрации Октябрьского муниципального «...» действующего на основании Распоряжения № 69-р от 06.03.2006;

- представителя Казённого учреждения Комитет по физической культуре, спорту, туризму и молодёжной политике администрации Октябрьского муниципального района «...» действующего на основании доверенности № 40/19 от 01.04.2019;

- представителя Казённого учреждения Комитет по физической культуре, спорту, туризму и молодёжной политике администрации Октябрьского муниципального района «...» действующего на основании доверенности № 41/19 от 01.04.2019;

в отсутствие представителя ООО «СТРОЙРЕСУРС», надлежащим образом уведомлённого о месте и времени заседания Комиссии.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 26.03.2019 поступила жалоба ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на строительство стадиона в с. Октябрьское Октябрьского муниципального района Челябинской области (извещение №0169300040419000028) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам, заказчик, уполномоченный орган 11.03.2019 объявил о проведении аукциона путем опубликования в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru извещения об осуществлении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта (изв. №0169300040419000028) определена в размере 48 357 876,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – 27.03.2019 в 23:59.

На дату рассмотрения жалобы контракт не заключен.

Доводы жалобы заявителя заключаются в следующем.

Заявитель указывает на отсутствие в проекте контракта условия, предусмотренного пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Обжалует пункт 15.4 проекта контракта, считая, что данное условие изменения контракта не соответствует части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В проекте контракта отсутствует условие о том, что в случае, если контракт заключается с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), являющимся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, то условие, предусмотренное частью 5 статьи 30 Закона о контрактной системе не применяется.

Представители заказчика уполномоченного органа с доводами, изложенными в жалобе не согласились и пояснили следующее.

На стадии утверждения документации об аукционе у заказчика отсутствует

обязанность включения в проект контракта условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком, поскольку на данном этапе закупки заказчик не может обладать информацией о том, будет ли заключен контракт с физическим лицом или юридическим лицом, на которое распространяется действие данная норма.

Также представители заказчика отметили, что пункт 15.4 проекта контракта находится в разделе 15 обстоятельства непреодолимой силы. Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

По третьему доводу представитель заказчика указал, что вне зависимости от того относится ли победитель к числу субъектов малого предпринимательства – обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства в объеме 30 % от цены контракта.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, рассмотрев доводы, изложенные в жалобе, проведя внеплановую проверку закупки, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком.

В нарушение пункта 2 части 12 статьи 34 проект муниципального контракта не содержит указанное обязательное условие.

Довод представителя заказчика, согласно которому у заказчика отсутствует обязанность включения в проект контракта данного условия, поскольку на момент формирования документации о закупке заказчик не может обладать информацией о том, будет ли заключен контракт с физическим лицом или юридическим лицом, на которое распространяется действие данная норма, не принимается Комиссией во внимание по следующим обстоятельствам. Исходя из системного толкования части 1 статьи 34, а также части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается путем включения в проект контракта цены, предложенной участником на аукционе, а также информации о товаре, указанной в заявке победителя.

Таким образом, процедура заключения контракта не предусматривает внесение

изменений в проект контракта, размещенный в составе документации об аукционе. Следовательно, проект контракта должен соответствовать всем условиям его исполнения, в том числе по пункту 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.

1. Пункт 2 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе предусматривает, что заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, в том числе путем осуществления закупок с учетом положений части 5 настоящей статьи.

Согласно части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В соответствии с частью 6 статьи 30 Закона о контрактной системе условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 настоящей статьи, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 6.3 проекта контракта предусмотрена обязанность подрядчика «Подрядчик обязуется привлекать к исполнению Контракта третьих лиц из числа субъектов малого предпринимательства и (или) социально ориентированных некоммерческих организаций. Общий объем работ, выполняемых указанными субъектами, должен составлять: 30 (тридцать) процентов от цены Контракта».

Как следует из содержания доводов жалобы, заявитель указывает, что проект контракта не содержит положения, согласно которому условие о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций не применяется в случае, если контракт заключается с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), являющимся субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией.

Вместе с тем, Комиссия антимонопольного органа отмечает, что в законодательстве о контрактной системе отсутствует правовое регулирование порядка исполнения указанного в пункте 6.3 проекта контракта условия в случае, если победитель аукциона будет сам являться субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией, соответственно, привлечение к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций, если такое условие установлено в документации об аукционе, осуществляется подрядчиком на общих основаниях и вне зависимости от того является он или нет субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией.

Так, аналогичная позиция по применению части 8 статьи 30 Закона о контрактной системе выражена в пункте 11 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 28 июня 2017 года).

Данный вывод также подтверждается решениями Омского УФАС России № 03-10.1/129-2016 от 08.06.2016, № 03-10.1/111-2018 от 09.04.2018, решениями Забайкальского УФАС России от 13.02.2018 № 32, 33, 39.

1. Согласно части 9 статьи 34 Закона о контрактной системе сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

В пункте 15.4 проекта контракта указано, что если по мнению сторон, исполнение контракта может быть продолжено в порядке, действовавшем до возникновения обстоятельств непреодолимой силы, то сроки исполнения обязательств по контракту, предусмотренные графиком исполнения контракта продлеваются соразмерно времени, которое необходимо для учета действий этих обстоятельств и их последствий, что не противоречит требованиям статей 34, 95 Закона о контрактной системе, так как из буквального толкования положений контракта не следует, что стороны согласовали порядок изменения срока исполнения контракта.

При этом, законодательством о контрактной системе не определены права и обязанности заказчика и подрядчика в случае наступления обстоятельств непреодолимой силы, в связи с чем указанные обязательства сторон регламентируются гражданским законодательством.

Исходя из информации, представленной заявителем, заказчиком, уполномоченным органом, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении 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».

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалобы ООО «СТРОЙРЕСУРС» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на строительство стадиона в с. Октябрьское Октябрьского муниципального района Челябинской области (извещение №0169300040419000028) обоснованными в части не соответствия пункта 15.4 проекта контракта положениям действующего законодательства, а также отсутствия условия исполнения контракта, предусмотренного пунктом 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.
2. По результатам рассмотрения жалобы признать в действиях заказчика нарушение пункта 2 части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе.
3. Предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе выдано по итогам рассмотрения жалобы ООО «Новая Линия» на основании Решения №074/06/105-347/2019 (186-ж/2019) от 02.04.2019*.
4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновного должностного лица к административной ответственности по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии «...»

Члены комиссии «...»

«...»

*** Предписание размещено в единой информационной системе во вкладке «реестр жалоб, плановых и внеплановых проверок, их результатов и выданных предписаний» - поиск по № извещения – № жалобы - вкладка «документы»**