

17 апреля 2018 года

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по контролю в сфере закупок:

председатель Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок;

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок (отсутствует); <...> – специалист-эксперт отдела контроля закупок; <...> – специалист-эксперт отдела контроля закупок, кворум соблюден,

на заседании Комиссии 16.04.2018г. в присутствии:

представителей Заказчика – Министерства внутренних дел по Удмуртской Республике (далее – Заказчик): <...> (доверенность от 13.04.2018г.); <...> (доверенность от 13.04.2018г.); <...> (доверенность от 20.12.2017г.);

в отсутствие представителя Заявителя ООО «Перспектива» (далее – Заявитель): уведомлен надлежащим образом (уведомление исх.№ ОП 01-17-07/2407э от 11.04.2018г.);

на заседании Комиссии 17.04.2018г. в присутствии:

представителей Заказчика: <...> (доверенность от 13.04.2018г.); <...> (доверенность от 13.04.2018г.);

рассмотрев жалобу ООО «Перспектива» на действия Заказчика - Министерства внутренних дел по Удмуртской Республике при проведении электронного аукциона «Строительство объекта «Два многоэтажных многоквартирных жилых дома по ул. Ворошилова в Устиновском районе г. Ижевска (2-я очередь)» (номер закупки в Единой информационной системе в сфере закупок – 0113100007318000026, далее – Аукцион) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, Закон),

У С Т А Н О В И Л А :

10.04.2018 г. в Удмуртское УФАС России поступила жалоба Заявителя. Заявитель считает, что в пункте 12.5 проекта контракта установлено требование об изменении условий контракта с нарушением части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе. Также Заявитель указывает, что условие о привлечении к работам соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства и/или социально ориентированных некоммерческих организаций определено в проекте контракта с нарушением части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе, так как Заказчик должен формулировать условие о привлечении к исполнению контракта

субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций с указанием на то, что данное условие не применяется в случае, если контракт заключается с Поставщиком (Подрядчиком, Исполнителем), являющимся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией. Также по мнению Заявителя, в пункте 5.1.42.4 проекта контракта установлен срок оплаты выполненных работ – в течение 30 дней, что не соответствует требованиям, указанным в постановлении Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 «Об утверждении типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций» - 15 рабочих дней.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, считают ее необоснованной. Представили в материалы дела письменные пояснения (вх. №2701 от 13.04.2018г.).

Рассмотрев жалобу, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, осуществив в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

26.03.2018г. Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 188 087 880,00 рублей.

Дата проведения аукциона в электронной форме – 16.04.2018г.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок №57а-18/1 от 11.04.2018г., для участия в закупке было подано 3 аукционных заявок. Все участники допущены к участию в Аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 16.04.2018г. предложение о цене контракта подавали 2 участника закупки.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона №57а-18/2 от 16.04.2018г. участники закупки ООО «Дельта-Строй», ООО ПКФ «Спецстрой» и их заявки признаны соответствующими требованиям документации об Аукционе.

На момент рассмотрения жалобы, контракт по итогам Аукциона не заключен.

1. Рассмотрев довод жалобы Заявителя относительно того, что в пункте 12.5 проекта контракта установлено требование об изменении условий контракта с нарушением части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, Комиссия Удмуртского УФАС России считает его необоснованным в связи со следующим.

Согласно части 1 статьи 432 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ) существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе существенными

являются условия, предусмотренные извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34 и статьей 95 Закона.

В силу части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара;

2) если цена заключенного для обеспечения федеральных нужд на срок не менее чем три года контракта составляет либо превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения

Правительства Российской Федерации;

3) если цена заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации на срок не менее чем три года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации;

4) если цена заключенного для обеспечения муниципальных нужд на срок не менее одного года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, указанные условия могут быть изменены на основании решения местной администрации;

5) изменение в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги;

6) в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом;

7) в случае заключения контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации цена контракта может быть изменена при увеличении или уменьшении по медицинским показаниям перечня услуг, связанных с лечением гражданина Российской Федерации, если данная возможность была предусмотрена контрактом с иностранной организацией.

В пункте 13.5 проекта контракта установлены следующие основания для изменения существенных условий: «Изменение существенных условий Контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

а) при снижении цены Контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные Контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара,

работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены Контракта. При уменьшении предусмотренных Контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену Контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного Контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара.

в) в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом заказчик в ходе исполнения Контракта обеспечивает согласование новых условий Контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных Контрактом в соответствии с нормами законодательства в сфере закупок».

В извещении о проведении Аукциона установлен срок окончания работ - 01 ноября 2020 года.

В пункте 3.5 проекта контракта установлен такой же срок окончания работ - 01 ноября 2020 года.

Таким образом, срок окончания работ в проекте контракта соответствует сроку, указанному в извещении о проведении Аукциона и условие о его изменении не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно части 3 статьи 401 ГК РФ непреодолимая сила - чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В разделе 12 проекта контракта определены условия исполнения контракта при наступлении обстоятельств непреодолимой силы, в том числе пункт 12.5 содержит следующее условие: «Наступление обстоятельств непреодолимой силы при условии, что приняты установленные меры по извещению об этом другой стороны, продлевает срок выполнения договорных обязательств на период, по своей продолжительности соответствующий продолжительности обстоятельств и разумному сроку для устранения их последствий».

Комиссия Удмуртского УФАС России отмечает, что наступление обстоятельств непреодолимой силы не зависит от воли и действий сторон, в связи с чем Комиссия приходит к выводу о том, что условия контракта не предусматривают возможности произвольного изменения сторонами условия о сроке выполнения работ.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что пункт 12.5 проекта контракта не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

2. Рассмотрев довод Заявителя о том, что условие о привлечении к работам соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства и/или

социально ориентированных некоммерческих организаций определено в проекте контракта с нарушением части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необоснованным в связи со следующим.

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 статьи 30 Закона, 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 статьи 30 Закона, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Закона. 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.

Из вышеназванных норм, следует, что Закон о контрактной системе не предусматривает возможность не применять требование о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт по итогам определения подрядчика является субъект малого предпринимательства или социально ориентированная некоммерческая организация.

В разделе «Требование к участнику» извещения о проведении Аукциона Заказчик установил 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 5 статьи 30 Закона о контрактной системе.

В пункте 5.1.42 проекта контракта установлено следующее условие: «Привлечь к выполнению работ субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства и/или социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 10 % от цены контракта, на сумму _____.».

Таким образом, Заказчик реализовал право, установленное частью 5 статьи 30

Закона и указал такое требование в извещении о проведении Аукциона.

С учетом вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что условие, указанное в пункте 5.1.42 проекта контракта не противоречит требованиям Закона о контрактной системе и должно исполняться подрядчиком в любом случае, независимо от наличия у него статуса субъекта малого предпринимательства и/или социально ориентированной некоммерческой организации.

3. Рассмотрев довод Заявителя о том, что срок оплаты выполненных работ в пункте 5.1.42.4 проекта контракта установлен с нарушением требования, указанного в постановлении Правительства РФ от 23.12.2016 № 1466 «Об утверждении типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций» (далее – ПП РФ № 1466), Комиссия Удмуртского УФАС России считает необоснованным в связи со следующим.

В пункте 5.1.42.4 проекта контракта указано: «Оплачивать поставленные субподрядчиком выполненные работы (ее результаты), отдельные этапы исполнения договора, заключенного с таким субподрядчиком, в течение 30 дней с даты подписания подрядчиком документа о приемке выполненной работы (ее результатов), отдельных этапов исполнения договора».

Согласно части 7 статьи 30 Закона о контрактной системе типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

Согласно постановлению Правительства РФ от 07.10.2017 № 1226 «О внесении изменений в типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций» были внесены изменения в типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 23 декабря 2016 г. № 1466 «Об утверждении типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций», в том числе в части срока оплаты поставленных субподрядчиком, соисполнителем товаров, выполненных работ (ее результатов), оказанных услуг, отдельных этапов исполнения договора - в течение 15 рабочих дней.

В пункте 3 постановления Правительства РФ от 07.10.2017 № 1226 предписано Федеральным органам исполнительной власти, Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», осуществляющим нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, в 3-месячный срок привести свои нормативные правовые акты в соответствие с указанным

постановлением.

В соответствии с частью 6 статьи 112 Закона о контрактной системе до утверждения федеральными органами исполнительной власти, Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом», Государственной корпорацией по космической деятельности «Роскосмос», осуществляющими нормативно-правовое регулирование в соответствующей сфере деятельности, типовых контрактов, типовых условий контрактов в соответствии с частью 11 статьи 34 Закона заказчики самостоятельно разрабатывают проекты контрактов.

Установлено, что типовой контракт предусматривающий привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций Министерством внутренних дел Российской Федерации не утвержден и в Единой информационной системе в сфере закупок не размещен.

При таких обстоятельствах, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчик вправе самостоятельно разрабатывать проект контракта, в связи с чем пункт 5.1.42.4 проекта контракта в части срока оплаты не противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

На основании изложенного и, руководствуясь частями 1, 3, 4 статьи 105, частью 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе Комиссия Удмуртского УФАС России по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Перспектива» на действия Заказчика - Министерства внутренних дел по Удмуртской Республике при проведении электронного аукциона «Строительство объекта «Два многоэтажных многоквартирных жилых дома по ул. Ворошилова в Устиновском районе г. Ижевска (2-я очередь)» (номер закупки в Единой информационной системе в сфере закупок – 0113100007318000026), необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Удмуртской Республики.

Председатель Комиссии:

_____ <...>

Члены Комиссии:

_____ <...>

_____ <...>

