

РЕШЕНИЕ

по делу № 479-ж/2018

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 25 июля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 30 июля 2018 года

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

Председателя Комиссии:	«<...>»	-	«<...>»
Членов Комиссии:	«<...>»	-	«<...>»
	«<...>»	-	«<...>»

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 Общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – ООО «Перспектива», заявитель) на действия заказчика при проведении электронного аукциона на ремонт гидротехнического сооружения - плотина в городе Куса (извещение № 0169600001918000081), в присутствии:

- представителя Администрации Кусинского городского поселения (далее – заказчик) главы Кусинского городского поселения «<...>», действующего на основании решения № 60 от 18.11.2015, распоряжения № 57 от 20.11.2015,

в отсутствие представителей заявителя, о времени и месте заседания Комиссии извещен, заявлений, ходатайств не представлено.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 19.07.2018 поступила жалоба ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на ремонт гидротехнического сооружения - плотина в городе Куса (извещение № 0169600001918000081) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам изменения извещения о проведении электронного аукциона на ремонт гидротехнического сооружения - плотина в городе Куса опубликовано Управлением земельными и имущественными отношениями Кусинского муниципального района (далее – уполномоченный орган) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 04.07.2018 в 11:29.

Начальная (максимальная) цена контракта на ремонт гидротехнического сооружения - плотина в городе Куса – 237 097 790,00 рублей.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе 0169600001918000081 от 23.07.2018.

На дату заседания Комиссии контракт не заключен.

Доводы жалобы ООО «Перспектива» заключаются в следующем.

1. Дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об аукционе установлена заказчиком в нарушение части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

2. Проект контракта не содержит условие, предусматривающее обязанность подрядчика предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

3. В извещении о проведении аукциона не установлено требование об отсутствии участника закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренное в пункте 17.1 информационной карты документации об аукционе.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, считает, что документация об аукционе соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

Заслушав пояснения, изучив представленные документы и материалы, руководствуясь статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Согласно части 1 статьи 65 Закона о контрактной системе в случае проведения электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе документацию о таком аукционе в сроки, указанные в частях 2 и 3 статьи 63 Закона о контрактной системе, одновременно с размещением извещения о проведении такого аукциона.

В силу части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с

использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Как следует из части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной система запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

При этом, в соответствии с частью 5 статьи 65 Закона о контрактной системе, разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об аукционе должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Как следует из пункта 19 информационной карты документации об аукционе, дата начала предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации – 28.06.2018; дата окончания предоставления разъяснений положений документации – 12.07.2018.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что первоначально извещение о закупке размещено 28.06.2018.

Вместе с тем, изменения извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0169600001918000081 опубликованы 04.07.2018, дата и время окончания подачи заявок 20.07.2018 17:00.

Таким образом, дата начала предоставления участникам электронного аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе (28.06.2018 вместо 04.07.2018), дата окончания предоставления разъяснений положений документации об аукционе (12.07.2018 вместо 18.07.2018) указаны заказчиком в нарушение положений пункта 11 части 1 статьи 64, частей 1, 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

Довод заявителя обоснован.

2. В силу части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с частью 23 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги превышает размер, установленный Правительством Российской Федерации, в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта.

Постановлением Правительства РФ от 04.09.2013 г. № 775 «Об установлении размера начальной (максимальной) цены контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги, при превышении которой в контракте устанавливается обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять заказчику дополнительную информацию» установлен размер начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которой в контракте должна быть указана обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта - 100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.

Начальная (максимальная) цена контракта на ремонт гидротехнического сооружения - плотина в городе Куса – 237 097 790,00 рублей.

В нарушение части 23 статьи 34 Закона о контрактной системе проект контракта не содержит обязанность подрядчика предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта.

Довод заявителя обоснован.

3. В соответствии с частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе заказчик вправе установить требование об отсутствии в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

В силу части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно изменениям извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0169600001918000081 от 04.07.2018, пункту 17.1 информационной карты документации об аукционе Администрацией Кусинского городского поселения установлено требование к участникам закупки об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица, сформированном в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ.

Таким образом, заказчик реализовал право на установление требований об отсутствии в предусмотренном Законом о контрактной системе реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренное частью 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Довод заявителя не находит подтверждения, не обоснован.

При проведении внеплановой проверки в действиях Заказчика антимонопольным органом выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе.

1. Согласно пункту 11 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующее требование к участникам закупки - отсутствие у участника закупки ограничений для участия в закупках, установленных законодательством Российской Федерации. Указанное положение введено Федеральным законом от 31.12.2017 № 504-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и вступило в действие с 01 июля 2018 года.

В силу части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с частями 1, 1.1, 2 и 2.1 статьи 31 Закона о контрактной системе указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Из представленных на заседание Комиссии документов, пояснений заказчика следует, что документация об аукционе начала разрабатываться до вступления в силу изменений в Закон о контрактной системе, первоначально документация об аукционе размещена с извещением об осуществлении закупки 28.06.2018.

Вместе с тем, документация об аукционе, размещенная с изменениями извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0169600001918000081, требование к участникам электронного аукциона об отсутствии у участника закупки ограничений для участия в закупках не содержит, что не соответствует пункту 11 части 1, части 5 статьи 31 Закона о контрактной системе.

2. 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 требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе 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 66 Закона о контрактной системе 3 первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1) согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки);

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (в случае установления заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная подпунктом «б» пункта 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе, включается в заявку на участие в электронном аукционе в случае отсутствия в документации об электронном аукционе указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации об электронном аукционе.

Согласно пункту 23 информационной карты документации о закупке, устанавливающему требования к содержанию и составу заявки на участие в электронном аукционе, заявка на участие в электронном аукционе состоит

из двух частей. Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие сведения: согласие участника такого аукциона на выполнение работы на условиях, предусмотренных документацией о таком аукционе.

Таким образом, документация об аукционе, размещенная с изменениями извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0169600001918000081 от 04.07.2018, требование к составу первой части заявки об указании участником закупки конкретных показателей товара не содержит, что не соответствует пункту 2 части 1 статьи 64, подпункту «б» пункта 2 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе.

3. В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Исходя из требований пункта 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона о контрактной системе, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу части 2 статьи 437 Гражданского Кодекса Российской Федерации должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания

словами «или эквивалент» либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Пунктом 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе установлено, что при составлении описания объекта закупки заказчиком используются показатели, требования, условные обозначения и терминология, касающиеся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии.

В соответствии с частью 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно требований к поставляемому товару, что, в свою очередь, позволит участникам закупки надлежащим образом оформить заявку на участие в закупке.

Тем самым реализуются цели и принципы законодательства о контрактной системе в части прозрачности определения поставщика, равного доступа к участию в закупках и недопустимости ограничения числа участников закупки.

Согласно изменениям извещения о проведении электронного аукциона для

закупки № 0169600001918000081 объектом закупки выступает ремонт гидротехнического сооружения – плотина в городе Куса. В силу пункта 7 информационной карты документации об аукционе описание объекта закупки (выполняемых работ) - в соответствии с Приложением №1 к информационной карте документации об электронном аукционе «Техническое задание».

В соответствии с Техническим заданием на выполнение работ по капитальному ремонту водосливной плотины на реке Куса, город Куса Челябинской области, целью проведения работ является обеспечение безопасности гидротехнического сооружения водосливной плотины на реке Куса, находящегося в собственности Кусинского городского поселения Челябинской области. Основанием для проведения работ служит Проектная документация шифр: МК № 88-22.06.16, выполненная ООО «Южно-Уральский научно-исследовательский и проектный институт водного хозяйства» в 2016 году, получившая положительные заключения ОГАУ «Госэкспертиза Челябинской области» № 74-1-782/1.2-78р/16 от 20.09.2016г., № 74-1-783/1.2-78р/16 от 20.09.2016г.

3.1. Пунктом 3.1.1 проекта контракта определена обязанность подрядчика качественно выполнить все Работы своими силами либо с привлечением третьих лиц (Субподрядчиков) в объеме и сроки, предусмотренные Контрактом, в строгом соответствии с проектной документацией шифр МК №88-22.06.16, техническим заданием (Приложение №1 к Контракту), сметным расчетом строительства (Приложение №2 к Контракту), действующим законодательством Российской Федерации.

Из содержания Технического задания, сметного расчета строительства следует, что при выполнении работ будут применяться материалы и оборудование, например, бетон тяжелый, класс В35 (М450) (позиция 106 локального сметного расчета № 02-01-01); горячекатаная арматурная сталь периодического профиля класса А-III, диаметром 16-18мм (позиция 138 локального сметного расчета № 02-01-01) и т.д.

Вместе с тем, в нарушение части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке не содержит показатели, позволяющие определить соответствие покупаемой работы установленным заказчиком требованиям. Отсутствуют максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

3.2. Согласно Пояснительной записке (раздел 1 Рабочей документации на Капитальный ремонт водосливной плотины на реке Куса, город Куса Челябинской области) рабочая документация включает том 2.2 «Общая пояснительная записка, чертежи», который содержит указание на СНиП 2.06.01-86 «Гидротехнические сооружения»; СНиП 2.01.14-83 «Определение расчетных гидрологических характеристик», статус которых в настоящее время определен как «Не действует - Заменен».

Представитель заказчика пояснил, что проектная документация начала разрабатываться более десяти лет назад. Так, рабочий проект, содержащий том 2.2 с указанными СНиП разработан ООО НТЦ «ЮжУралНИИВХ» в 2007 году. При этом, проектная документация подвергалась корректировке. Положительное заключение экспертизы № 74-1-782/1.2-78р/16; № 74-1-783/1.2С-78р/16 получено 20.09.2016.

Вместе с тем, поскольку заказчик осуществлял закупку в 2018 году, а указание на недействующие СНиП содержится в проектной документации, являющейся описанием объекта закупки, действия заказчика не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 33, пункту 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе проект.

3.3. В силу части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных 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 о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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 настоящей статьей и статьей 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 1 статьи 702 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В силу частей 1, 2 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

Указанные в договоре подряда начальный, конечный и промежуточные сроки выполнения работы могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договором.

Пунктами 11.5, 11.6 проекта контракта установлено следующее.

Допускается изменение условий настоящего контракта по соглашению сторон в случаях, предусмотренных статьями 34 и 95 Закона о контрактной системе.

Изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается 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) объема Работ, предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 8.1 проекта контракта срок исполнения обязательств по Контракту продлевается соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы и их последствия.

Вместе с тем, положения статей 34, 95 Закона о контрактной системе не предусматривают основанием изменения срока исполнения обязательств, как условия контракта, действие обстоятельств непреодолимой силы и их последствий.

Таким образом, проект контракта указывает на случай изменения существенного условия договора на выполнение работ по капитальному ремонту водосливной плотины на реке Куса, город Куса Челябинской области, что не соответствует требованиям части 2 статьи 34, части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

4. В соответствии с частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Пунктом 9.6 проекта контракта установлено следующее.

Денежные средства, которые поступили от участника закупки, победителя в счет обеспечения контракта, считаются временно поступившими в распоряжение заказчика и зачисляются на лицевой счет последнего в таком качестве. Указанные денежные средства находятся в распоряжении заказчика на все время исполнения контракта до полного исполнения обязательств Подрядчиком, что подтверждается актом выполненных работ, счетом-фактурой и др.

Если все условия выполнены, финансовое обеспечение Подрядчику возвращается.

Для этого Подрядчику нужно написать заявление о возврате обеспечения контракта. На основании данного заявления Заказчик оформит поручение о возврате денежных средств, поступивших в качестве обеспечения исполнения контракта. Заявление должно содержать перечень необходимых реквизитов исполнителя – юридического лица, по которым возвращаются денежные средства, а именно:

- наименование;
- сведения об организационно-правовой форме;
- место нахождения и почтовый адрес;
- банковские реквизиты.

Возврат обеспечения контракта осуществляется в течение пятнадцати рабочих дней с момента получения такого заявления.

Банковская гарантия, выбранная Подрядчиком в качестве обеспечения Контракта, участнику не возвращается.

Согласно пункту 9.7 проекта контракта в случае если в качестве обеспечения исполнения муниципального контракта Подрядчиком были перечислены денежные средства, такие средства возвращаются Подрядчику в течение 30 (Тридцати) календарных дней со дня прекращения действия контракта (окончания срока действия контракта, расторжения контракта). При наличии в указанный срок претензии к исполнению Подрядчиком обязательств, гарантийного случая или судебного спора по иску Заказчика к Подрядчику Заказчик вправе вернуть такие средства Подрядчику в течение 30 (Тридцати) календарных дней со дня удовлетворения претензии, выполнения гарантийных обязательств по гарантийному случаю и (или) принятия последнего судебного акта по судебному делу. При этом Заказчик вправе во внесудебном одностороннем порядке, предварительно направив требование Подрядчику об уплате денежных средств, причитающихся Заказчику (в том числе об уплате неустоек (штрафов, пеней), суммы подлежащих возврату денежных средств (аванса, оплаты Работ), суммы убытков, причиненных ненадлежащим исполнением (неисполнением) Подрядчиком обязательств, сумм по возмещению вреда, причиненного вследствие недостатков Работ), удержать указанные суммы денежных средств. В таком случае сумма денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения Контракта, возвращается Подрядчику в указанные сроки за вычетом суммы удержанных денежных средств. Сумма удержанных денежных средств перечисляется Заказчиком за Подрядчика в доход бюджета Кусинского городского поселения.

Таким образом, пункты 9.6, 9.7 проекта контракта содержат неодинаковые условия возврата обеспечения исполнения контракта, что не соответствует части 27 статьи 34 Закона о контрактной системе.

5. В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных 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 о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В силу 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.

Согласно части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Частью 8 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия: 1) о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки; 2) 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 соответствии с частью 24 статьи 34 Закона о контрактной системе

указанная в части 23 статьи 34 Закона о контрактной системе информация предоставляется заказчику поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в течение десяти дней с момента заключения им договора с соисполнителем, субподрядчиком. При этом в контракте должна быть предусмотрена ответственность за непредоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с соисполнителем, субподрядчиком в соответствии с настоящей частью. Пеня подлежит начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

Постановлением Правительства РФ 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).

5.1. Пунктом 7.12 проекта контракта предусмотрено, что в случае просрочки исполнения Заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, Подрядчик вправе потребовать уплаты неустойки за просрочку. Неустойка составляет одну трехсотую действующей на дату уплаты ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от неуплаченной в срок суммы и начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, что не соответствует части 5 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Разделом 7 проекта контракта предусмотрено определение размера штрафа за неисполнение или ненадлежащее исполнение исполнителем обязательств в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, Правилами. Вместе с тем, не указание на размер ответственности за неисполнение, ненадлежащее исполнение подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, содержащейся в пунктах 3, 5, 6 Правил, является ненадлежащим соблюдением требований частей 4, 5, 6, 7, 8 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Кроме того, согласно части 4 статьи 68 Закона о контрактной системе электронный аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении о проведении такого аукциона, в порядке, установленном статьей 68 Закона о контрактной системе.

На момент формирования документации об аукционе заказчик не обладает сведениями о цене контракта, которую предложат на аукционе участники закупки, что обязывает заказчика предусмотреть вариативный размер штрафа как в отношении заказчика, так и подрядчика в случае, если участники закупки предложат цену контракта, в том числе менее 100, 50, 3 млн. рублей.

5.2. В нарушение части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в проект контракта не включено обязательное условие 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.

5.3. В нарушение части 24 статьи 34 Закона о контрактной системе проект контракта не содержит ответственность подрядчика за непредоставление информации о всех исполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта, путем взыскания с подрядчика пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены договора, заключенного подрядчиком с субподрядчиком в соответствии с частью 24 статьи 34 Закона о контрактной системе, подлежащей начислению за каждый день просрочки исполнения такого обязательства.

6. Согласно части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе.

Частью 4 статьи 65 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 статьи 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

При этом, разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть (часть 5 статьи 65 Закона о контрактной системе).

В силу части 6 статьи 65 Закона о контрактной системе заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются.

Из сведений, содержащихся в ЕИС, следует, что заказчику поступило два запроса о разъяснении положений документации об аукционе, ответы на которые размещены заказчиком 04.07.2018, 05.07.2018.

Вместе с тем, в нарушение части 4 статьи 65 Закона о контрактной системе разъяснения положений документации об аукционе не содержат указание на предмет запроса.

Более того, из содержания разъяснений следует, что заказчиком 04.07.2018 будет размещена проектная документация на выполнение работ по капитальному ремонту водосливной плотины на реке Куса, город Куса Челябинской области.

Следовательно, в нарушение пункта 2 статьи 42, пункта 1 части 1 статьи 64, пункта 1 части 1, части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе первоначально (28.06.2018) проектная документация, являющаяся описанием объекта закупки, в ЕИС не размещена.

Проектная документация в ЕИС размещена с изменениями извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0169600001918000081 от 04.07.2018.

Таким образом, при размещении изменений извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0169600001918000081 04.07.2018 заказчиком изменен объект закупки, что является нарушением части 5 статьи 65 Закона о контрактной системе.

7. В соответствии с частью 3 статьи 63 Закона о контрактной системе в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает три миллиона рублей, заказчик размещает в единой информационной системе извещение о проведении электронного аукциона не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно пункту 6 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должны содержаться срок, место и порядок подачи

заявок участников закупки.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Изменения извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0169600001918000081, опубликованные на официальном сайте ЕИС 04.07.2018 содержат дату и время окончания подачи заявок 20.07.2018 17:00.

Вместе с тем, в нарушение пунктов 3, 4, 5 части 1 статьи 64, части 1 статьи 65 Закона о контрактной системе дата и время окончания срока подачи заявок (16.07.2018 17:00), дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе (23.07.2018), дата проведения электронного аукциона (26.07.2018), установленные в пунктах 20, 21, 22 информационной карты документации о закупке, не соответствуют изменениям извещения о проведении электронного аукциона от 04.07.2018, определяющим указанные даты и время как, соответственно 20.07.2018 17:00; 27.07.2018; 30.07.2018.

Принимая во внимание потребность заказчика в выполнении работ по капитальному ремонту водосливной плотины на реке Куса, город Куса Челябинской области; что на участие в закупке подано три заявки, а также отсутствие доказательств, свидетельствующих о наличии материально-правового интереса заявителя на участие в закупке, антимонопольный орган, руководствуясь принципами разумности, добросовестности и справедливости, принимает решение выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе, направленное на продолжение процедуры определения подрядчика.

Действия заказчика могут быть квалифицированы по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Исходя из изложенного, информации, представленной заявителем, заказчиком, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе и приказом ФАС России от 19.11.2014 N 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 жалобу ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на ремонт гидротехнического сооружения - плотина в городе Куса (извещение № 0169600001918000081) обоснованной в части установления даты окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об аукционе с нарушением положений законодательства о контрактной системе, отсутствия в проекте контракта условия, предусматривающего обязанность подрядчика предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта, в остальной части не нашедшей подтверждения, необоснованной.

2. Признать в действиях заказчика нарушения части 23 статьи 34, пункта 11 части 1 статьи 64, частей 1, 4 статьи 65 Закона о контрактной системе.

3. По результатам проведенной внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение пункта 11 части 1, части 5 статьи 31, пункта 2 части 1, части 2 статьи 33, частей 2-8, 13, 24, 27 статьи 34, пунктов 1-5 части 1 статьи 64, частей 1, 4, 5 статьи 65, подпункта «б» пункта 2 части 3 статьи 66, части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, пунктов 3, 5, 6 Правил.

4. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе.

5. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 479-ж/2018

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о контрактной системе

25 июля 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по

Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя	«<...>»	-	«<...>»
Комиссии:			
Членов	«<...>»	-	«<...>»
Комиссии:		-	
	«<...>»		«<...>»

на основании решения Челябинского УФАС России от 25.07.2018, вынесенного по итогам рассмотрения жалобы ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на ремонт гидротехнического сооружения - плотина в городе Куса (извещение № 0169600001918000081) (далее – аукцион, закупка) и проведения внеплановой проверки указанной закупки, с целью устранения нарушений законодательства о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1 . Администрации Кусинского городского поселения со дня размещения в единой информационной системе в сфере закупок или получения* заказчиком предписания не заключать контракт по итогам проведения электронного аукциона **до полного исполнения пункта 2 настоящего предписания.**

2 . Администрации Кусинского городского поселения при направлении победителю привести проект контракта в соответствие действующему законодательству и решению Челябинского УФАС России № 479-ж/2018 от 25.07.2018, а именно:

- установить обязанность подрядчика предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем 10 процентов цены контракта;

- установить ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств в соответствии с частью 24 статьи 34 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 № 1042;

- исключить из пункта 8.1 положение о продлении срока исполнения

обязательств по контракту;

- установить единственное условие возврата подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта в соответствии с частью 27 статьи 34 Закона о контрактной системе.

Продолжить процедуру определения подрядчика.

3 . Администрации Кусинского городского поселения в подтверждение исполнения предписания в срок до 24.08.2018 года в адрес Челябинского УФАС России представить исполнение настоящего предписания, а именно копию заключенного контракта со всеми приложениями (на диске).

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Обжалование предписания Челябинского УФАС России не приостанавливает действия предписания.

За неисполнение настоящего предписания предусмотрена административная ответственность в виде штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей на должностных лиц и в размере пятисот тысяч рублей на юридических лиц.

* Предписание подлежит исполнению с момента его получения в случае, если предписание получено заказчиком ранее размещения его в единой информационной системе, в остальных случаях, предписание должно быть исполнено с момента его размещения в единой информационной системе.