

РЕШЕНИЕ

по делу №04-31/17-2016 о результатах внеплановой проверки
соблюдения законодательства о закупках товаров, работ, услуг
для государственных и муниципальных нужд

06.05.2016г. г. Магадан

На основании 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», в соответствии с Приказом Магаданского УФАС России №01-12/34 от 28.04.2016 «О проведении внеплановой камеральной проверки» (далее – Приказ) Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по осуществлению внеплановых проверок (далее – Комиссия) с участием представителей Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области Хныкина Д.В. (дов. б/н от 06.05.2016г.), Меняйло Е.В. (дов. б/н от 24.09.2015г.), провела внеплановую проверку в отношении Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области при проведении электронного аукциона «Выполнение комплекса взаимосвязанных работ (проектирование, строительство, оснащение технологическим оборудованием) по объекту: «Проектирование и строительство детского сада на 175 мест в пос. Ягодное Ягоднинского района (на основе полнокомплектных зданий)» (реестровый номер закупки 0347200001413000053). Форма проверки – камеральная.

Камеральная проверка проведена на основании ч.ч.15,16 ст.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 №44-ФЗ), ч.ч.5,6 ст.17 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №94-ФЗ) в связи с поступлением заявления Следственного Управления Следственного комитета Российской Федерации по Магаданской области (вх.№01/1348 от 27.04.2016), содержащего указание на нарушение законодательства о контрактной системе.

На момент проведения внеплановой проверки государственный контракт заключен, в полном объеме не исполнен.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 06.02.2013 уполномоченным органом на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса взаимосвязанных работ (проектирование, строительство, оснащение технологическим оборудованием) по объекту: «Проектирование и строительство детского сада на 175 мест в пос. Ягодное Ягоднинского района (на основе полнокомплектных зданий)» (реестровый номер закупки 0347200001413000053). Начальная (максимальная) цена контракта 196 042 000,00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 27.02.2013г, на участие в рассматриваемом аукционе было подано 2 заявки

Согласно протоколу проведения аукциона от 04.03.2013г., минимальное предложение сделано участником под номером 1 (ООО «НПО «АТЛАНТ»).

Как следует из протокола подведения итогов аукциона от 04.03.2013г., победителем было признано ООО «Научно-Производственное объединение «АТЛАНТ» с ценой контракта 193 101 370 (сто девяносто три миллиона сто одна тысяча триста семьдесят) рублей 00 копеек.

16.03.2013 года между заказчиком, Департаментом строительства администрации Магаданской области, и ООО «Научно-Производственное объединение «АТЛАНТ» заключен государственный контракт №02/1-2013. Цена контракта составляет 193 101 370 (сто девяносто три миллиона сто одна тысяча триста семьдесят) рублей 00 копеек.

2. Аукцион проводился по правилам действовавшего в тот период Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон №94-ФЗ).

С 1 января 2014 года вступил в силу Федеральный [закон](#) от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон №44-ФЗ). В этой связи Закон №94-ФЗ утратил силу ([статьи 113, 114](#) Закона №44-ФЗ).

В соответствии со [статьей 112](#) Закона №44-ФЗ, данный закон применяется к отношениям, связанным с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе или на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг либо приглашения принять участие в которых направлены после дня вступления в силу Закона №44-ФЗ.

При этом к отношениям, возникшим до вступления в силу Закона №44-ФЗ, он применяется в части прав и обязанностей, которые возникнут после дня его вступления в силу, если иное не предусмотрено [статьей 112](#) Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 5 статьи 9 Закона № 94-ФЗ при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в [частях 11 и 12](#) настоящей статьи, [части 12 статьи 25, части 5 статьи 27, части 3 статьи 29, части 1 статьи 31, части 7 статьи 31.4, части 3 статьи 31.5, части 12 статьи 35, части 6 статьи 36, части 13 статьи 37, части 3 статьи 38, части 1 статьи 40, части 14 статьи 41, части 22 статьи 41.8, части 11 статьи 41.9, части 15 статьи 41.11, частях 10 и 14 статьи 41.12, части 6 статьи 42, частях 6 и 8 статьи 46, части 8 статьи 47, части 10 статьи 53 и частях 5 и 6 статьи 54](#) настоящего Федерального закона, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных [частями 6 - 6.7 и 8.1](#) настоящей статьи, [частью 26.1 статьи 65](#)

настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 10 статьи 41.12 Закона № 94-ФЗ контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме.

В аукционной документации «Выполнение комплекса взаимосвязанных работ (проектирование, строительство, оснащение технологическим оборудованием) по объекту: «Проектирование и строительство детского сада на 175 мест в пос. Ягодное Ягоднинского района (на основе полнокомплектных зданий)» (реестровый номер закупки 0347200001413000053) в пункте 3 раздела «Условия оплаты» (глава 4 «Заказ на выполнение работ») установлено, что при поставке и подключении технологического оборудования основанием для оплаты являются следующие документы: - Товарная накладная с приложением соответствующего счета-фактуры, Акт сдачи-приемки выполненных работ.

В проекте контракта, являющимся в силу требований части 5 статьи 34 Закона № 94-ФЗ неотъемлемой частью документации об аукционе, в пункте 2.6 аналогичным образом указано, что основанием для оплаты являются следующие документы - при поставке и подключении технологического оборудования – Товарная накладная с приложением соответствующего счета-фактуры, Акт сдачи-приемки выполненных работ.

С аналогичными условиями сторонами заключен 16.03.2013 государственный контракт № 02/1-2013.

В связи с реорганизацией Департамента строительства администрации Магаданской области в Министерство строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области, 31.01.2014г. между сторонами контракта заключено дополнительное соглашение №1 к государственному контракту в части изменения наименования и реквизитов заказчика.

В связи с изменением банковских реквизитов ООО «НПО «Атлант» 30.04.2014г. между сторонами контракта заключено дополнительное соглашение №2 к государственному контракту.

25.08.2015г. между сторонами контракта заключено дополнительное соглашение №3 к государственному контракту в части изменения абзаца 4 пункта 2.6 государственного контракта, который был изложен в следующей редакции: «- при поставке технологического оборудования и инвентаря – договоры на поставку такого технологического оборудования и инвентаря, счета и счета-фактуры к данным договорам.»

28.10.2015г. между сторонами контракта заключено дополнительное соглашение №2 к рассматриваемому государственному контракту.

Так как дополнительное соглашение № 3 к государственному контракту от 16.03.2013 № 02/1-2013 на выполнение комплекса взаимосвязанных работ (проектирование, строительство, оснащение технологическим оборудованием) по объекту «Проектирование и строительство детского сада на 175 мест в пос. Ягодное Ягоднинского района (на основе полнокомплектных зданий)» заключено

25.08.2015, т.е. после вступления в силу Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», то при его заключении стороны должны руководствоваться нормами Закона № 44-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, перечисленных в указанной статье.

Как указано в статье 432 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Как следует из содержания статей 702, 703 и 708 ГК РФ, существенными условиями договора подряда являются его предмет и сроки. Из сопоставления с частью 1.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ к существенным условиям контракта следует отнести цену контракта, объем работ и сроки их выполнения.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие 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. Согласно п.8 ч.4 ст.41.6 Закона №94-ФЗ, указанные условия также были публичными.

Более того, пунктом 1 статьи 766 ГК РФ, как специальной нормой, определяющей содержание контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд, установлено, что государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В первоначальной редакции государственного контракта на «Выполнение комплекса взаимосвязанных работ (проектирование, строительство, оснащение технологическим оборудованием) по объекту: «Проектирование и строительство детского сада на 175 мест в пос. Ягодное Ягоднинского района (на основе полнокомплектных зданий)» в пункте 2.6 раздела «Цена Контракта» установлено, что при поставке и подключении технологического оборудования основанием для оплаты являются следующие документы: – Товарная накладная с приложением соответствующего счета-фактуры, Акт сдачи-приемки выполненных работ.

То есть предполагалось, что оплата будет произведена после монтажа технологического оборудования.

После внесения изменений абзац 4 пункта 2.6 государственного контракта был изложен в следующей редакции: «- при поставке технологического оборудования и инвентаря – договоры на поставку такого технологического оборудования и инвентаря, счета и счета-фактуры к данным договорам.»

То есть после внесения изменений для оплаты технологического оборудования не требуется его монтажа, и фактически технологическое оборудование оплачивается до его поставки заказчику.

Следовательно, дополнительным соглашением от 25.08.2015 № 3 к государственному контракту от 16.03.2013 № 02/1-2013 стороны внесли изменения в пункт 2.6 Контракта, изменив условие о виде документов, являющихся основанием для оплаты при поставке технологического оборудования, таким образом, изменив условие об оплате. При таких обстоятельствах изменение условий контракта противоречит требованиям законодательства о контрактной системе.

На заседании комиссии представители заказчика пояснили, что заключенное дополнительное соглашение не изменяет существенных условий заключенного государственного контракта и не свидетельствует об изменении порядка финансирования или оплаты работ. Отметили, что из абз.4 пункта 2.6 государственного контракта было исключено слово «подключение», в связи с чем не требуется и такой вид документа как акт выполненных работ. При этом подключение технологического оборудования оплачивается на основании абз.3 пункта 2.6 государственного контракта как строительно-монтажные работы на основании справки о стоимости выполненных работ (форма КС-3, которая составляется на основании Актов выполненных работ (форма КС-2), подписанных обеими сторонами контракта). Следовательно, для оплаты работ по подключению технологического оборудования, необходимы акты выполненных работ (как до заключения дополнительного соглашения, так и после его заключения). В подтверждение указанного довода представлены акты выполненных работ, из содержания которых следует, что стоимость технологического оборудования не включена в акты, а оплачивается отдельно. Полагали, что в соответствии со ст.516 ГК РФ, стороны пришли к соглашению об изменении вида документа, необходимого для оплаты поставки оборудования. Изменение вида документа требовалось для обеспечения бесперебойного исполнения контракта, а именно поставки оборудования и инвентаря, не требовавших немедленного подключения (монтажа), для чего из абз.4 пункта 2.6 государственного контракта намеренно было исключено слово «подключение». В связи с изложенным, представители заказчика полагают, что при заключении дополнительного соглашения не нарушены требования законодательства о контрактной системе.

Рассмотрев представленные доводы, Комиссия не находит их состоятельными по следующим основаниям.

Рассматриваемый договор по своей правовой природе является договором подряда, следовательно, регулируется положениями Закона №44-ФЗ (до 01.01.2015 г. – положениями Закона №94-ФЗ), §5 главы 37 ГК РФ, главой 37 в части, не урегулированной §5 главы 37 ГК РФ.

В силу ч.2 ст.711 ГК РФ, подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере, указанных в законе или договоре подряда.

В соответствии с государственным контрактом (до внесения в него изменений), оплата технологического оборудования (стоимости самого технологического оборудования и расходов на доставку, монтаж и др.) была возможна только после его подключения на объекте. После внесения изменений в контракт, оплата технологического оборудования стала возможна без его фактического наличия на

объекте заказчика.

Комиссия не может согласиться с доводами заказчика о том, что изменение вида документа, необходимого для оплаты поставки оборудования, не является изменением порядка оплаты предмета контракта.

Словосочетание «порядок оплаты» подразумевает размер, сроки, основания произведения расчетов между сторонами, а также определение последовательности совершаемых действий. Следовательно, документы, на основании которых производятся расчеты между сторонами – это составная часть порядка оплаты предмета контракта.

При таких обстоятельствах Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что в действиях заказчика содержится нарушение ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.32 КоАП РФ.

3. Как следует из материалов проверки, сведения о заключенном контракте внесены в реестр контрактов 19.03.2013г. (реестровый номер <...>).

В силу п. 8 ч. 2 ст. 103 Федерального закона о контрактной системе в реестр контрактов включается, в том числе, информация об изменении контракта с указанием условий контракта, которые были изменены.

В соответствии с ч.3 ст. 103 Закона № 44-ФЗ информация, указанная в [пунктах 8, 10, 11 и 13 части 2](#) настоящей статьи, направляется заказчиками в указанный орган в течение трех рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта, расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Во исполнение требований части 6 названной статьи постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1084 утверждены Правила ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками (далее - Правила).

Согласно пунктам 6 и 7 Правил ведение реестра контрактов осуществляется Федеральным казначейством путем формирования или изменения реестровых записей, в которые включаются информация и документы, представляемые заказчиками, определенными пунктом 7 статьи 3 Федерального закона, в соответствии с настоящими Правилами. Последовательная совокупность реестровых записей образует реестр контрактов, который размещается Федеральным казначейством в единой информационной системе в сфере закупок. Ведение реестра контрактов осуществляется в электронном виде.

Как следует из пункта 11 Правил, информация и документы, подлежащие включению в реестр контрактов, направляются заказчиком в электронном виде и подписываются усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

Согласно пункту 12 Правил в целях ведения реестра контрактов заказчик формирует и направляет в Федеральное казначейство в течение 3 рабочих дней со дня заключения контракта - информацию и документы, указанные в подпунктах "а" - "ж", "и", "м" и "о" пункта 2 настоящих Правил.

Учитывая вышеприведенные положения федерального законодательства, заказчик обязан разместить сведения об изменении контракта в течение трех рабочих дней с даты его изменения.

Проведенной проверкой установлено, что информация о заключенном дополнительном соглашении №1 от 31.01.2014г. включена в реестр контрактов 17.03.2014г., то есть с нарушением установленного законодательством срока.

Информация о заключенном дополнительном соглашении №2 от 30.04.2014г. включена в реестр контрактов 26.08.2015г., то есть с нарушением установленного законодательством срока.

Информация о заключенном дополнительном соглашении №3 от 25.08.2015г. включена в реестр контрактов 26.08.2015г., то есть с соблюдением установленного законодательством срока.

Информация о заключенном дополнительном соглашении №2 от 28.10.2015г. включена в реестр контрактов 23.11.2015г., то есть с нарушением установленного законодательством срока.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение ч.3 ст.103 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст.7.31 КоАП РФ.

На основании изложенного, в соответствии со статьей 99 Федерального Закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях заказчика нарушение ч.1 статьи 95, ч.3 ст.103 Закона о контрактной системе.

2. Передать материалы должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.