

РЕШЕНИЕ № 08-01-411

10 августа 2018 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- <...> - зам. руководителя управления, председатель Комиссии;
- <...> - главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;
- <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии;

в присутствии представителей:

от заказчика – МУП «Электросеть»: <...> (по доверенности);

в отсутствие представителей:

от подателя жалобы – ООО «Эксперт Закупок»: не явились (уведомлено надлежащим образом);

рассмотрев жалобу ООО «Эксперт Закупок» на действия заказчика – МУП «Электросеть» при проведении электронного аукциона № 0551300022418000019 на реконструкцию ТП-5371(ТП-1Ж) и ТП-5377(ТП-2Ж), начальная (максимальная) цена контракта 11 040 404 руб. 97 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Эксперт Закупок» на действия заказчика – МУП «Электросеть» при проведении электронного аукциона № 0551300022418000019 на реконструкцию ТП-5371(ТП-1Ж) и ТП-5377(ТП-2Ж).

Суть жалобы ООО «Эксперт Закупок» сводится к следующему.

Заказчик является муниципальным унитарным предприятием, которое заключает договоры на выполнение работ. ООО «Эксперт Закупок» полагает, что требования, предусмотренные Постановлением Правительства РФ № 570, не распространяются на заказчика. На основании вышеизложенного, податель жалобы полагает, что данные требования недопустимо включать в документацию о закупке.

МУП «Электросеть» в ответ на уведомление Новосибирского УФАС России о рассмотрении жалобы ООО «Эксперт Закупок» сообщило следующее.

Постановлением Правительства РФ № 570, как прямо следует из его преамбулы, принято в соответствии с ч.2 ст.110.2 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).

Частью 2 ст.110.2 Закона о контрактной системе установлено, что Правительство

Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту. Таким образом, из наименования и содержания названной нормы следует, что она регулирует отношения, связанные с заключением контракта, а не государственного или муниципального контракта.

Пунктом 8 ст.3 Закона о контрактной системе определено, что государственный контракт, муниципальный контракт - договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных, муниципальных нужд. Однако в названной норме виды контрактов не определены единым понятием «контракт».

В соответствии с п.3 ч.1 ст.1 Закона о контрактной системе контракт - гражданско-правовой договор, предметом которого является поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества), заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением, государственным, муниципальным унитарными предприятиями, за исключением федеральных государственных унитарных предприятий, имеющих существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, либо иным юридическим лицом.

Таким образом, понятие «контракт», использованное в ст.110.2 Закона о контрактной системе, включает в себя не только государственные и муниципальные контракты, но и, в числе прочего, договоры, заключаемые бюджетными учреждениями в соответствии с ч.1 ст.15 Закона о контрактной системе. Источником финансирования данной закупки являются средства бюджета МУП г. Новосибирска «Электросеть».

Из содержания Постановления Правительства РФ № 570 следует, что в нем использованы как термин «государственный (муниципальный) контракт», так и термин «заказчик». При этом, из п.7 ст.3 Закона о контрактной системе следует, что заказчик – не только государственный и муниципальный заказчик, но и бюджетные учреждения, государственные, муниципальные унитарные предприятия, осуществляющие закупки в соответствии с ч.1 и 2.1 Закона о контрактной системе.

Постановление Правительства РФ № 570 принято в соответствии с ч.2 ст.110.2 Закона о контрактной системе, исходя из принципа единства контрактной системы в сфере закупок, закрепленного в ст.6 указанного закона, можно прийти к выводу, что бюджетное учреждение, проводящее закупку в соответствии с Законом о контрактной системе, не только вправе, но и обязано применять положения Постановления Правительства РФ № 570.

Объект данной закупки (реконструкция ТП-5371(ТП-1Ж) и ТП-5377(ТП-2Ж)) является не только социально значимым, обеспечивающим стабильность энергоснабжения в жилом районе, но технически сложным, связанным с заменой силового

оборудования в действующих электроустановках. Условие о применении Постановления Правительства РФ № 570 направлено на повышение прозрачности исполнения контракта, качества выполняемых в рамках контракта работ за счет привлечения к его исполнению квалифицированных подрядчиков.

При этом, следует учитывать, что в соответствии с ч.1 ст.2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации.

В ст.421 ГК РФ закреплён принцип свободы договора, согласно которому юридические лица свободны в заключении договоров. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В соответствии с п.1 ст.706 ГК РФ если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).

Закон о контрактной системе и Гражданский кодекс Российской Федерации не содержат положений, исключающих применение ст.706 ГК РФ к отношениям, возникающим при заключении договора подряда путем проведения торгов.

Запрет на привлечение третьих лиц к исполнению части обязательств по контракту не является каким-либо требованием, ограничивающим количество участников закупки, а относится к способу и порядку исполнения договора, предоставляющему возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ.

Таким образом, требование выполнить работы, не привлекая субподрядчиков, соответствует нормам гражданского законодательства и не противоречит положениям Закона о контрактной системе.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В п.12.1 проекта контракта заказчиком установлены возможные виды, а также объёмы работ, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017 № 570.

Согласно ч.2 ст.110.2 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объём работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

Постановлением Правительства РФ № 570 установлены виды и объёмы работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному

контрактам.

Согласно ч.5 ст.3 Закона о контрактной системе государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Согласно п.6 ст.3 указанного закона муниципальный заказчик - муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки.

В соответствии с п.8 ст.3 Закона о контрактной системе государственный контракт, муниципальный контракт - договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

В соответствии с п.7 ст.3 Закона о контрактной системе заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с ч.1 и ч.2.1 ст.15 ФЗ №44-ФЗ бюджетное учреждение, государственное, муниципальное унитарные предприятия, осуществляющие закупки.

Заказчик является муниципальным унитарным предприятием, которое заключает договоры на выполнение работ, в связи с чем требования, предусмотренные Постановлением Правительства РФ № 570, не распространяются на данного заказчика.

Вместе с тем, в ст.421 ГК РФ закреплён принцип свободы договора, согласно которому юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (ст.422 ГК РФ). В соответствии со ст.313 ГК РФ исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. Согласно ч.1 ст.706 ГК РФ если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).

Закон о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг не запрещает включать в документацию об аукционе требования о выполнении работ подрядчиком лично без привлечения субподрядных организаций, в том числе требования о выполнении подрядчиком лично без привлечения субподрядных

организаций определенного объема и видов работ.

Таким образом, по мнению Комиссии Новосибирского УФАС России, включение данного требования в документацию об аукционе не противоречит действующему законодательству.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России решила признать жалобу ООО «Эксперт Закупок» на действия заказчика – МУП «Электросеть» при проведении электронного аукциона № 0551300022418000019 на реконструкцию ТП-5371(ТП-1Ж) и ТП-5377(ТП-2Ж) частично обоснованной.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Эксперт Закупок» на действия заказчика – МУП «Электросеть» при проведении электронного аукциона № 0551300022418000019 на реконструкцию ТП-5371(ТП-1Ж) и ТП-5377(ТП-2Ж) частично обоснованной.