

## РЕШЕНИЕ № 166

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов в присутствии представителей ООО «Строительная компания РОСТЬ», 390 Отдела заказов и поставок (материальных средств служб тыла) Минобороны России, рассмотрев материалы дела № 7-1/247 о нарушении Уполномоченным органом - 390 Отделом заказов и поставок (материальных средств служб тыла) Минобороны России требований Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Строительная компания РОСТЬ» на действия Уполномоченного органа - 390 Отдела заказов и поставок (материальных средств служб тыла) Минобороны РФ при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию железнодорожного подвижного состава для нужд войсковой части 25625 в ноябре-декабре 2010 года (далее – выполнение работ), выразившиеся в нарушении Уполномоченным органом положений Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных нужд» при формировании документации об аукционе.

Суть жалобы сводится к следующему:

1. В соответствии с приложением № 2 к проекту государственного контракта – «Техническое задание» срок выполнения работ указан с 20 октября по 20 декабря 2010 года. Приложением № 2 к документации об аукционе в электронной форме установлен иной срок выполнения работ – с 10 ноября по 20 декабря 2010 года. Таким образом, документация об аукционе содержит неверную информацию о сроке выполнения работ.
2. Пункт 17 документации об аукционе предусматривает «шаг аукциона» в размере от 0.5 до 1% начальной (максимальной) цены контракта, что противоречит требованиям ст. 41.10 Закона о размещении заказов.
3. Пункт 6.7 Контракта устанавливает возможность одностороннего уменьшения объемов работ и сроков без ограничения размера такого изменения, что противоречит ч. 6 ст. 9 Закона о размещении заказов.
4. Пункт 8.1 проекта контракта предусматривает, что обеспечение исполнения контракта возможно только в виде залога, что также противоречит требованиям Закона о размещении заказов.
5. Пункт 3.3.4 проекта контракта противоречит положениям Закона о размещении заказов, так как предусматривает, что при привлечении к исполнению контракта соисполнителей условия контракта подлежат включению исполнителем в контракты с соисполнителями.

В рамках рассмотрения поступившей жалобы, на основании статьи 17 Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг для государственных и муниципальных

нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Хабаровским УФАС России проведена внеплановая проверка деятельности Уполномоченного органа, при проведении вышеназванных процедур, на предмет соблюдения требований законодательства о размещении заказов, по результатам проведения которой установлено следующее.

4 октября 2010 года 390 Отделом заказов и поставок (материальных средств служб тыла) на сайте [www.sberbank-ast.ru](http://www.sberbank-ast.ru) размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ. Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 500 000,00 руб. Согласно протоколу рассмотрения заявок № 9/гумо-10 от 15.10.2010 года на участие в аукционе подано 4 заявки. По результатам рассмотрения Единой комиссией принято решение допустить к участию в аукционе всех участников размещения заказа, подавших заявки. Согласно протоколу подведения итогов открытого аукциона № 10/гумо-10 от 18.10.2010 года победителем признано ООО «Технологии будущего» с ценой контракта 983 165,00 руб. Второе место заняло ООО «СК РОСТЬ» с ценой контракта 998 165, 00 руб. На рассмотрении дела представитель ООО «Строительная компания РОСТЬ» на доводах жалобы настаивал в полном объеме.

Согласно представленному отзыву и на рассмотрении дела представитель Уполномоченного органа пояснил, что в соответствии с приложением № 2 к контракту срок окончания работ установлен 20 декабря 2010 года, приложение № 2 к документации об аукционе также предусматривает, что сроком окончания работ является 20 декабря 2010 года. При указании даты начала работ в проекте контракта допущена техническая ошибка. Поскольку согласно Закону о размещении заказов контракт заключается не ранее чем через десять дней с момента опубликования протокола подведения итогов, государственный контракт по данному аукциону может быть заключен не ранее 28 октября 2010 года. Следовательно, приступить к выполнению работ 20 октября 2010 года не представляется возможным. Также, при опубликовании документации об аукционе и извещения на сайте в наименовании аукциона четко указано, что работы проводятся в ноябре-декабре 2010 года. Кроме того, ООО «СК РОСТЬ», изучившее документацию об аукционе, при направлении заявки на участие в данном аукционе, запроса о разъяснении возникших вопросов о несовпадении сроков выполнения работ не направляло. Пункт 8.1 проекта контракта предусматривает, в том числе, обеспечение исполнения контракта в виде залога, другие виды обеспечения в соответствии с Законом о размещении заказов предусмотрены документацией об аукционе. Таким образом, способ обеспечения исполнения контракта определяется участником самостоятельно. В соответствии с п. 3.3.4 проекта контракта при привлечении к исполнению контракта соисполнителей условия контракта подлежат включению в контракты с соисполнителями. Данный пункт не устанавливает дополнительных требований к участникам размещения заказа.

Комиссия Хабаровского УФАС России, заслушав доводы сторон и проанализировав материалы дела, пришла к следующим выводам. Пунктом 4 Технического задания, являющегося приложением к проекту контракта, предусмотрены сроки (периоды) выполнения работ – с 20 октября по 20 декабря 2010 года в соответствии с Календарным планом выполнения работ. Приложением № 2 к документации об аукционе установлены требования к качеству техническим характеристикам работ, а также условия и сроки (периоды) выполнения работ.

Так, согласно указанному пункту, периоды выполнения работ установлены с 10 ноября по 20 декабря 2010 года.

Таким образом, указанные в проекте контракта периоды выполнения работ не соответствуют сведениям, указанным в приложении к документации об аукционе. Вместе с тем, согласно пояснениям уполномоченного органа при указании в проекте контракта срока начала выполнения работ – 20 октября 2010 года допущена техническая ошибка, поскольку государственный контракт по итогам данного аукциона может быть заключен не ранее 28 октября 2010 года. Кроме того, запросов о разъяснении положений документации об аукционе в части несовпадения дат начала выполнения работ по данному аукциону заявитель не направлял. Таким образом, заявителем не доказано, что указание в приложении к проекту контракта даты начала выполнения работ, которая не соответствует дате начала выполнения работ, указанной в приложении к документации об аукционе, нарушает его права и законные интересы как участника размещения заказа.

Согласно ч. 6 ст. 41.10 Закона о размещении заказов "Шаг аукциона" составляет от 0,5 процента до одного процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота). Согласно п. 17 документации об аукционе шаг аукциона устанавливается в размере от 0,5 до 1% начальной (максимальной) цены контракта. Таким образом, п. 17 документации об аукционе соответствует требованиям ст. 41.10 Закона о размещении заказов.

Согласно п. 6.7 проекта контракта в случае уменьшения Заказчику ранее доведенных лимитов бюджетных обязательств или уменьшении количества подвижного состава, подлежащего ремонту, приводящих к невозможности исполнения Заказчиком обязательств, вытекающих из Контракта, Заказчик должен обеспечить согласование новых сроков и объемов Работ, а если необходимо, и других условий настоящего Контракта.

В соответствии с ч. 6 ст. 9 Закона о размещении заказов в случае, если это предусмотрено конкурсной документацией, заказчик по согласованию с исполнителем, подрядчиком в ходе исполнения контракта на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, на выполнение аварийно-спасательных работ, реставрации объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, музейных предметов и музейных коллекций, включенных в состав Музейного фонда Российской Федерации, документов Архивного фонда Российской Федерации, особо ценных и редких документов, входящих в состав библиотечных фондов, на оказание медицинских, аудиторских услуг вправе изменить не более чем на десять процентов предусмотренный контрактом объем таких работ, услуг при изменении потребности в таких работах, услугах, на выполнение, оказание которых заключен контракт, или при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, услуг, не предусмотренных контрактом, но связанных с такими работами, услугами, предусмотренными контрактом.

Таким образом, Законом четко определены случаи, при которых возможно изменение объема работ. Возможность изменения условий контракта при выполнении работ по ремонту и техническому обслуживанию железнодорожного подвижного состава указанной выше нормой Закона не предусмотрена. Следовательно, указание в проекте контракта положения о возможности

изменения условий контракта в случае уменьшения подвижного состава противоречит требованиям ч. 6 ст. 9 Закона о размещении заказов. Согласно положениям ст. 767 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) при уменьшении соответствующими государственными органами или органами местного самоуправления в установленном порядке средств соответствующего бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, стороны должны согласовать новые сроки, а если необходимо, и другие условия выполнения работ. Подрядчик вправе требовать от государственного или муниципального заказчика возмещения убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ.

Таким образом, заказчик вправе установить в проекте контракта положение о возможности изменения условий исполнения контракта только для случая уменьшения лимитов. Установление возможности изменения условий контракта в иных случаях не допускается. Частью 19 ст. 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, договора поручительства или передачи заказчику в залог денежных средств.

Пунктом 8.1 проекта государственного контракта установлено, что обеспечение исполнения Контракта представляется Исполнителю в виде залога. На рассмотрении дела представитель уполномоченного органа пояснил, что в проекте контракта указан один из возможных способов обеспечения исполнения государственного контракта, предусмотренных документацией об аукционе.

Пунктом 10 документации об аукционе установлено, что государственный контракт заключается только после предоставления победителем аукциона либо участником размещения заказа, признанным единственным участником аукциона, безотзывной банковской гарантии, договора поручительства или передачи государственному заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта. Способ обеспечения исполнения обязательства из перечисленных в настоящем абзаце способов определяется таким участником самостоятельно. Следовательно, п. 10 документации об аукционе соответствует требованиям ст. 41.12 Закона о размещении заказов. Пунктом 3.3.4 проекта контракта установлено, что условия настоящего Контракта подлежат включению Исполнителем в контракты с соисполнителями. Согласно требованиям ч. 1 ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Ч. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по соглашению сторон. Таким образом, установление в проекте контракта требования о включении условий исполнения государственного контракта в контракты с соисполнителями противоречит ст. 421 ГК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и п. 3.32, 3.35

Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссией при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 14.11.2007 № 379,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строительная компания РОСТЬ» на действия Уполномоченного органа - 390 Отдела заказов и поставок (материальных средств служб тыла) Минобороны РФ при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию железнодорожного состава для нужд войсковой части 25625 в 2010 году частично обоснованной.
2. Признать в действиях уполномоченного органа – 390 Отдела заказов и поставок (материальных средств служб тыла) Минобороны России нарушения ч. 6 ст. 9 Закона о размещении заказов и ст. 421 ГК РФ.
3. Выдать предписание об устранении допущенных нарушений путем исключения п.п. 6.7 и 3.3.4 из проекта государственного контракта.

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере размещения заказов на основании ст. 17, 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», п.п. 3.35, 3.36, 3.37 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссией при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 14.11.2007 № 379, а также на основании своего решения от 29.10.2010 года № 166 по делу № 7-1/247 о нарушении Уполномоченным органом - 390 Отделом заказов и поставок (материальных средств служб тыла) Минобороны РФ при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по ремонту и техническому обслуживанию железнодорожного подвижного состава для нужд войсковой части 25625 в ноябре-декабре 2010 года (далее – выполнение работ), требований Федерального Закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона о размещении заказов),

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Уполномоченному органу – 390 Отделу заказов и поставок (материальных средств служб тыла) Минобороны РФ устранить нарушения норм Закона о

размещении заказов (ч.6 ст. 9 Закона о размещении заказов и ст. 421 ГК РФ), допущенные при проведении открытого аукциона на выполнение работ, путем:

1.1. внесения изменений в проект государственного контракта в срок до 10.10.2010 года путем:

- исключения из п. 6.7 проекта контракта положения о возможности изменения условий контракта в случае уменьшения подвижного состава,
- исключения из п. 3.3.4 проекта контракта требования о включении условий исполнения государственного контракта в контракты с соисполнителями.

2. Уведомить Хабаровское УФАС России об исполнении предписания в срок до 12.10.2010 года (с приложением подтверждающих документов).

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд, его территориального органа частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание указанного органа.