

11 апреля 2018 года город Липецк

Резолютивная часть решения объявлена 11 апреля 2018 года.
Решение в полном объеме изготовлено 12 апреля 2018 года.

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области рассмотрев жалобу ООО «Перспектива» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по строительству сельского дома культуры на 100 мест в с. Поддубровка Усманского района Липецкой области (реестровый номер <...>) (далее - электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 04.04.2018 поступила жалоба ООО «Перспектива» на положения документации об электронном аукционе.

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в срок, установленный частью 4 статьи 105 Закона о контрактной системе. В связи с этим, жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> в разделе «Жалобы».

Заявитель, уведомленный надлежащим образом о месте и времени рассмотрения жалобы, на рассмотрение жалобы своих представителей не направил.

На заседании комиссии велась аудиозапись.

В своей жалобе заявитель указывает, что его права и законные интересы были нарушены следующими действиями заказчика:

- 1). Заказчиком в п.11.4 проекта контракта аукционной документации установлено условие, не соответствующее требованиям [ч.1 ст.95](#) Закона о контрактной системе;
- 2). Заказчиком в п.4.3.2 проекта контракта аукционной документации неправомерно установлена обязанность подрядчика предоставлять информацию о всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с подрядчиком, цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта;
- 3). Заказчиком в п.12.5 проекта контракта аукционной документации неправомерно установлены основания для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта;
- 4). Заказчиком в п.4.3.3 проекта контракта аукционной документации, в нарушение [ч.7 ст.30](#) Закона о контрактной системе, указана обязанность привлечения к его исполнению субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций в ином объеме, чем указано в типовых условиях контракта.

Представители заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласны, представили письменные возражения.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие документы (копии), представленные сторонами и выслушав мнение представителей заказчика, уполномоченного органа, проведя внеплановую проверку на основании Приказа Липецкого УФАС России от 05.04.2018 №113, Комиссия Липецкого УФАС России установила следующее.

Документация об электронном аукционе на выполнение работ по строительству сельского дома культуры на 100 мест в с. Поддубровка Усманского района Липецкой области (реестровый номер <...>) и извещение размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Объектом закупки является выполнение работ по строительству сельского дома культуры на 100 мест в с. Поддубровка Усманского района Липецкой области.

Начальная (максимальная) цена контракта – 22 243 950,00 руб.

1. Рассмотрев довод заявителя о том, что заказчиком в п.11.4 проекта контракта аукционной документации установлено условие, не соответствующее требованиям [ч.1 ст.95](#) Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе, к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

При этом, требования к содержанию проекта контракта определены [ст.34](#) Закона о контрактной системе.

В силу [ч.1 ст.2](#) Закона о контрактной системе, законодательство 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.

Согласно [п.1 ст.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.

Проанализировав проект контракта, являющийся приложением №2 к аукционной документации, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что п.11 установлены обстоятельства форс-мажора.

Так, п.11.1 установлено следующее условие: «Стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по Контракту, если оно явилось следствием действия обстоятельств непреодолимой силы, возникших помимо воли и желания Сторон, и которые нельзя было предвидеть или предотвратить, включая объявленную или фактическую войну, гражданские волнения, эпидемии, блокаду, эмбарго, землетрясения, наводнения, пожары и другие обстоятельства непреодолимой силы».

При этом, в силу [п.1 ст.716](#) Гражданского Кодекса Российской Федерации, при наступлении не зависящих от подрядчика обстоятельств он обязан приостановить работу.

Как установлено, п.11.4 содержит следующее условие: «Если, по мнению Сторон, работы могут быть продолжены в порядке, действовавшем согласно настоящему Контракту до начала действия обстоятельств непреодолимой силы, то срок исполнения обязательств по настоящему Контракту продлевается соразмерно времени, в течение которого действовали обстоятельства непреодолимой силы и их последствия».

На основании вышеизложенного, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что данное условие не создает для победителя закупки более выгодных условий исполнения контракта.

Кроме того, заявитель на рассмотрение жалобы явку своего представителя не обеспечил, доказательств в обоснование довода жалобы не представил.

2. Рассмотрев довод заявителя о том, что заказчиком в п.4.3.2 проекта контракта аукционной документации неправомерно установлена обязанность подрядчика предоставлять информацию обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с подрядчиком, цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

Как было вышеизложено, ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе устанавливает, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

При этом, требования к содержанию проекта контракта определены [ст.34](#) Закона о контрактной системе.

Так, 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 постановлением Правительства Российской Федерации от 04.09.2013 N 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" (далее - Постановление Правительства N 775), 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.

Согласно [Постановлению](#) Правительства N775, установлены следующие размеры начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которых 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: 1 млрд. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения федеральных нужд; 100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд.

Согласно [ч.24 ст.34](#) Закона о контрактной системе, указанная в [ч.23 ст.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 не предоставление указанной информации путем взыскания с поставщика (подрядчика, исполнителя) пени в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка РФ 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.

Вместе с тем, следует отметить, что ст. [34](#) Закона о контрактной системе не содержит запрет на установление в проекте контракта обязанности 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 десять процентов цены контракта, в случае если начальная (максимальная) цена контракта при осуществлении закупки товара, работы, услуги не превышает размер, установленный [Постановлением](#) Правительства N 775.

Таким образом, Закон о контрактной системе и [Постановление](#) Правительства N775 устанавливают лишь верхний предел размера начальной (максимальной) цены контракта (100 млн. рублей - при осуществлении закупки для обеспечения муниципальных нужд), при превышении которого 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 и не содержат, при этом, запрета на указание в контракте обязанности поставщика (подрядчика, исполнителя) предоставлять вышеуказанную информацию в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает размер, установленный [Постановлением](#) Правительства N 775.

Более того, следует отметить, что согласно п.1 ст.706 Гражданского Кодекса Российской Федерации, 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). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

А п.4 ст.421 Гражданского Кодекса Российской Федерации предусмотрено, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Проанализировав проект контракта, являющийся приложением №2 к аукционной документации, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что п.4.3.2 установлено следующее: «Подрядчик обязуется выполнить собственными и (или) привлеченными силами и средствами работы по объекту. Предоставить информацию обо всех привлеченных к исполнению Контракта соисполнителях, субподрядчиках, с которыми заключен договор или

договоры, цена которого или общая цена которых составляет более чем 10% цены контракта. Данная информация должна предоставляться в течение 10 календарных дней с момента заключения договора с субподрядчиком, соисполнителем».

Учитывая изложенное, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что установленное в п.4.3.2 проекта контракта требование о представлении информации обо всех соисполнителях, субподрядчиках, заключивших договор или договоры с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), цена которого или общая цена которых составляет более чем десять процентов цены контракта, не нарушает норм Закона о контрактной системе.

3. Рассмотрев довод заявителя о том, что заказчиком в п.12.5 проекта контракта аукционной документации неправомерно установлены основания для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

В соответствии с [частью 9 статьи 95](#) Закона о контрактной системе, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с [пунктом 1 части 15 статьи 95](#) Закона о контрактной системе, заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случаях, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Проанализировав проект контракта, являющийся приложением №2 к аукционной документации, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что п.12 содержит условия изменения и расторжения контракта.

Так, п.12.1 проекта контракта установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством РФ.

А п.12.5 проекта контракта предусмотрено следующее условие: «Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Подрядчик, не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения Подрядчика».

При этом, следует отметить, что [объектом закупки является](#) выполнение работ по строительству сельского дома культуры на 100 мест в с. Поддубровка Усманского района Липецкой области, а не поставка товара.

В связи с чем, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные положения п.12.5 проекта контракта аукционной документации не противоречат требованиям Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, заявитель на рассмотрение жалобы явку своего представителя не обеспечил, доказательств в обоснование довода жалобы не представил.

4. Рассмотрев довод заявителя о том, что заказчиком в п.4.3.3 проекта контракта аукционной документации, в нарушение [ч.7 ст.30](#) Закона о контрактной системе, указана обязанность привлечения к его исполнению субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций в ином объеме, чем указано в типовых условиях контракта, Комиссия Липецкого УФАС России признает его необоснованным, ввиду следующего.

В соответствии с [частью 7 статьи 30](#) Закона о контрактной системе, типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков,

соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации.

При этом, постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 N1466 утверждены типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - типовые условия контрактов).

Так, в соответствии с п.1 типовых условий контрактов предусмотрена обязанность поставщика (подрядчика, исполнителя) привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - субподрядчики, соисполнители) в объеме _____ процентов от цены контракта (объем привлечения устанавливается заказчиком в виде фиксированных процентов и должен составлять не менее 5 процентов от цены контракта).

Таким образом, требованиями вышеуказанного п.1 типовых условий контрактов предусмотрено, что объем привлечения заказчиком устанавливается в виде фиксированных процентов и должен составлять не менее 5 процентов от цены контракта.

Проанализировав проект контракта, являющийся приложением №2 к аукционной документации, Комиссией Липецкого УФАС России выявлено, что п.4.3.3 содержит следующую обязанность подрядчика: «Привлекать к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 25% от цены контракта» с указанием объема такого привлечения в виде фиксированных процентов.

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные положения п. 4.3.3 проекта контракта аукционной документации не противоречат [ч.7 ст.30](#) Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, заявитель на рассмотрение жалобы явку своего представителя не обеспечил, доказательств в обоснование довода жалобы не представил.

Руководствуясь ст.99, ч.8 ст.106 Федерального закона от 05.04.2013 N44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Комиссия Липецкого УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Перспектива» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по строительству сельского дома культуры на 100 мест в с. Поддубровка Усманского района Липецкой области (реестровый номер <...>) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.