

РЕШЕНИЕ № 748-ж/2018

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 05 декабря 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 07 декабря 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:	«...»	-	начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	«...»	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	«...»	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

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 ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: «Ремонт автодороги «ул.Ярославского - пос. Куйбас» (извещение № 0369300141818000175) в присутствии:

- представителя «МКУ «МИС» г. Магнитогорска» «...», действующего на основании доверенности № 22 от 06.03.2018;

- представителя «МКУ «МИС» г. Магнитогорска» (далее – заказчик) «...», действующего на основании доверенности № 21 от 06.03.2018;

в отсутствие представителя ООО «Перспектива» (далее - заявитель), надлежащим образом уведомленного о месте и времени заседания Комиссии по рассмотрению жалобы.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 29.11.2018 поступила жалоба ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: «Ремонт автодороги «ул. Ярославского - пос. Куйбас» (извещение №0369300141818000175) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам, заказчик 14.11.2018 объявил о проведении аукциона путем опубликования в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru извещения об осуществлении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта (изв. № 0369300141818000175) определена в размере 105 000 000,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе – 30.11.2018 в 08:00.

На дату рассмотрения жалобы муниципальный контракт не заключен.

Доводы жалобы заявителя заключаются в следующем.

По мнению заявителя, заказчиком неправомерно в пункте 3.1.28 проекта контракта установлено требование о привлечении в качестве субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства без возможности выполнения всего контракта самостоятельно, в случае если субподрядчик сам является субъектом малого предпринимательства.

Также заявитель считает, что в проекте контракта неправомерно установлено условие, согласно которому в случае принятия технического решения, в результате которого образуется экономия денежных средств, стороны обязаны заключить соглашение об уменьшении цены муниципального контракта без изменения объема выполненных работ (пункт 2.10 проекта контракта).

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, представили письменные возражения и пояснили следующее.

Требование о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций установлено на основании части 6 статьи 30 Закона о контрактной системе.

Кроме того, Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 №1466 утверждены типовые условия контрактов, которые также предусматривают привлечение к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из

числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Относительно второго довода жалобы представители заказчика пояснили, что пункт 2.10 проекта контракта подразумевает необходимость принятия технического решения и подписания соответствующего соглашения об изменении цены контракта между заказчиком и подрядчиком во избежание неосновательного обогащения, в случае если возникла потребность в изменении некоторых объемов работ (возникновение непредвиденных обстоятельств).

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные документы и материалы, рассмотрев доводы, изложенные в жалобе, проведя внеплановую проверку закупки, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 106 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

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

Пункт 2 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе предусматривает, что заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, в том числе путем осуществления закупок с учетом положений части 5 настоящей статьи.

Согласно части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

В соответствии с частью 6 статьи 30 Закона о контрактной системе условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 настоящей статьи, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у

субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно части 7 статьи 30 Закона о контрактной системе типовые условия контрактов, предусматривающие привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации. Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 N 1466 утверждены такие типовые условия.

Условие о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме _____ процентов от цены контракта является в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 23.12.2016 N 1466 типовым условием контракта.

Таким образом, в законодательстве о контрактной системе отсутствует правовое регулирование вопроса привлечения субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, если контракт заключается с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), являющимся субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией.

Более того, в силу части 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.

Пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 04.09.2013 г. N 775 (ред. от 27.03.2014) «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 осуществлении закупки для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации и муниципальных нужд в 100 млн. рублей.

Начальная (максимальная) цена контракта (изв. № 0369300141818000175) определена в размере 105 000 000,00 рублей. Следовательно, в силу действующего законодательства о контрактной системе в рассматриваемом случае заказчик обязан включить в проект контракта 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.

В соответствии с пунктом 3.1.28 проекта контракта подрядчик обязан привлечь к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Объем такого привлечения устанавливается в размере 25% от цены Контракта, что составляет _____ (_____)рублей.

Согласно пункту 3.1.30 проекта контракта в течение 10 рабочих дней со дня оплаты подрядчиком, выполненных обязательств по договору с субподрядчиком, представлять заказчику следующие документы:

а) копии документов о приемке поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги, которые являются предметом договора, заключенного между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем;

б) копии платежных поручений, подтверждающих перечисление денежных средств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) субподрядчику, соисполнителю, - в случае если договором, заключенным между поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и привлеченным им субподрядчиком, соисполнителем, предусмотрена оплата выполненных обязательств до срока оплаты поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, предусмотренного контрактом, заключенным с заказчиком (в ином случае указанный документ представляется заказчику дополнительно в течение 5 дней со дня оплаты поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, выполненных субподрядчиком, соисполнителем).

Таким образом, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу об отсутствии нарушений в действиях заказчика в части установленных требований о привлечении к исполнению Контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Данный вывод также подтверждается решениями Омского УФАС России №

03-10.1/129-2016 от 08.06.2016, № 03-10.1/111-2018 от 09.04.2018, решениями Забайкальского УФАС России от 13.02.2018 № 32, 33, 39.

2. В соответствии с пунктом 1 статьи 710 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены работы, подрядчик сохраняет право на оплату работ по цене, предусмотренной договором подряда, если заказчик не докажет, что полученная подрядчиком экономия повлияла на качество выполненных работ.

В силу части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе 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 настоящего Федерального закона.

При этом статьи 95 Закона о контрактной системе содержит исчерпывающий перечень оснований для изменения условий контракта.

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 перечисленных случаях.

Подпунктами а, б пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено изменение существенных условий контракта если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом в случаях:

- 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;
- 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.

Указанные основания изменения контракта предусмотрены в пункте 11.3 проекта контракта.

Однако в разделе 2 проекта контракта «цена контракта и порядок расчётов» предусмотрено дополнительное основание для изменения муниципального контракта, а именно: в случае принятия технического решения, в результате которого образуется экономия денежных средств, стороны обязаны заключить соглашение об уменьшении цены муниципального контракта без изменения объема выполненных работ, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты утверждения данного технического решения (пункт 2.10 проекта контракта).

При этом проект контракта не содержит порядка и сроков принятия такого решения. Из условий проекта контракта невозможно определить порядок оформления принятого технического решения. Более того, согласно проекту контракта соглашение об уменьшении цены муниципального контракта по указанным обстоятельствам является обязанностью сторон, что противоречит требованиям действующего законодательства о контрактной системе.

Вместе с тем, антимонопольный орган отмечает, что данное условие может привести к возникновению споров между сторонами в ходе исполнения своих обязанностей по контракту.

Таким образом, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях заказчика нарушений части 2 статьи 34, части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Исходя из информации, представленной заявителем, заказчиком, уполномоченным органом, а также информации, полученной Комиссией при проведении внеплановой проверки, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 106 Закона о контрактной системе, Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 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»,

Р Е Ш Е Н И Е

1. Признать доводы жалобы ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: «Ремонт автодороги «ул.Ярославского - пос. Куйбас» (извещение № 0369300141818000175) обоснованными в части

неправомерного условия проекта контракта, согласно которому в случае принятия технического решения, в результате которого образуется экономия денежных средств, стороны обязаны заключить соглашение об уменьшении цены муниципального контракта без изменения объема выполненных работ (пункт 2.10 проекта контракта).

2. По результатам рассмотрения жалобы признать в действиях заказчика нарушение части 2 статьи 34, части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.
3. Выдать заказчику, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе*.
4. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновного должностного лица к административной ответственности по части 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

*** Предписание размещено в единой информационной системе во вкладке «реестр жалоб, плановых и внеплановых проверок, их результатов и выданных предписаний» - поиск по № извещения – № жалобы - вкладка «документы»**

ПРЕДПИСАНИЕ № 748-ж/2018

об устранении нарушений законодательства

Российской Федерации о контрактной системе

05 декабря 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	начальника отдела контроля закупок для
«...»	государственных и муниципальных нужд
Комиссии:	Челябинского УФАС России;

Членов		ведущего специалиста-эксперта отдела
Комиссии:	«...»	- контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	«...»	- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

на основании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) от 05.12.2018, вынесенного по итогам рассмотрения жалобы ООО «Перспектива» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту: «Ремонт автодороги «ул.Ярославского - пос. Куйбас» (извещение № 0369300141818000175) (далее – аукцион, закупка) и проведения внеплановой проверки указанной закупки, с целью устранения нарушений законодательства о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. «МКУ «МИС» г.Магнитогорска» с даты размещения настоящего предписания на официальном сайте в сети «Интернет» не заключать контракт по итогам проведения аукциона до исполнения пункта 2 настоящего предписания.

2. «МКУ «МИС» г.Магнитогорска» при направлении победителю привести проект контракта в соответствие действующему законодательству и решению Челябинского УФАС России № 748-ж/2018 от 05.12.2018, а именно исключить условие, согласно которому в случае принятия технического решения, в результате которого образуется экономия денежных средств, стороны обязаны заключить соглашение об уменьшении цены муниципального контракта без изменения объема выполненных работ (пункт 2.10 проекта контракта).

3. ООО «РТС-тендер»: с **10.12.2018** обеспечить «МКУ «МИС» г.Магнитогорска» возможность исполнения пунктов 1-2 настоящего предписания;

4. «МКУ «МИС» г.Магнитогорска» в подтверждение исполнения предписания в срок до 11.01.2019 года в адрес Челябинского УФАС России представить исполнение настоящего предписания, а именно заверенную копию заключенного контракта со всеми приложениями.

5. ООО «РТС-тендер» в подтверждение исполнения предписания в срок до 11.01.2019 в адрес Челябинского УФАС России представить доказательства исполнения пункта 3 настоящего предписания (в письме об исполнении предписания указывать номер дела).

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.