

Решение № 03-10.1/38-2016

о признании жалобы частично обоснованной

29 февраля 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя <...>(далее также заявитель) на действия Департамента строительства Администрации г. Омска (далее – заказчик), Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска (далее – уполномоченный орган) при осуществлении закупки способом конкурса с ограниченным участием на выполнение работ по разработке рабочей документации и реконструкции объекта «Развитие культурно-исторического общественного комплекса «Омская крепость». Реконструкция комплекса зданий на территории культурно-исторического комплекса «Омская крепость» (извещение № 0152300011915001284) (далее - конкурс с ограниченным участием),

в присутствии представителей:

заказчика -<...>,

уполномоченного органа - <...>,

в отсутствие представителя заявителя, заявившего письменное ходатайство о рассмотрении жалобы в его отсутствие (вх. № 1422э от 29.02.2016),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе с ограниченным участием поступила жалоба заявителя (вх. № 1244э от 19.02.2016) на действия заказчика, уполномоченного органа при осуществлении закупки в форме конкурса с ограниченным участием.

По мнению заявителя, при осуществлении закупки заказчиком, уполномоченным органом нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России уполномоченным органом были представлены материалы закупки, а также письменные возражения на жалобу заявителя (вх. № 1384э от 26.02.2016).

Кроме того, 26.02.2016 в адрес Омского УФАС России также поступили письменные возражения заказчика (вх. № 1385э от 26.02.2016).

Из представленных материалов и информации следует, что 30.12.2015/2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) было размещено извещение о проведении конкурса с ограниченным участием и конкурсная документация с начальной (максимальной) ценой муниципального контракта 529544805,71 руб.

15.01.2016, 28.01.2016 и 04.02.2016 были внесены изменения в извещение и конкурсную документацию.

Согласно извещению о проведении конкурса с ограниченным участием дата и время окончания подачи заявок на участие в конкурсе с ограниченным участием установлены 19.02.2016 в 11:00 час.

Жалоба заявителя поступила 19.02.2016 в 10:33 час.

19.02.2016 составлен протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе согласно которому на участие в конкурсе подана одна заявка ООО СК «Омградострой» с предложенной ценой контракта 529394805,71 руб.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей заказчика, уполномоченного органа и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. В соответствии с частью 3 статьи 56 Федерального закона о контрактной системе при проведении конкурса с ограниченным участием применяются положения настоящего Федерального закона о проведении открытого конкурса с учетом особенностей, определенных настоящей статьей.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 49 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении открытого конкурса заказчик указывает требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками открытого конкурса в соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам открытого конкурса в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении открытого конкурса, должна содержать предусмотренные [статьей 51](#) настоящего Федерального закона требования к

содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе и инструкцию по ее заполнению, при этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников открытого конкурса или ограничение доступа к участию в открытом конкурсе.

Подпунктом «г» пункта 1 части 1 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе установлено, что заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника открытого конкурса требованиям к участникам конкурса, установленным заказчиком в конкурсной документации в соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона, или копии таких документов, а также декларация о соответствии участника открытого конкурса требованиям, установленным в соответствии с [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией **свидетельства о допуске к таким видам работ**. Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В силу части 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией **свидетельство о допуске к работам по организации строительства**.

Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624 утвержден [Перечень](#) видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В пункте 48 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» указан следующий вид деятельности, на которую требуется лицензии: деятельность по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации.

Пунктом 6 статьи 45 Федерального закона от 25.06.2002 № 73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации» также установлено, что к проведению работ по сохранению объектов

культурного наследия допускаются юридические лица и индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.04.2012 № 349 утверждено Положение о лицензировании деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При этом виды работ предусмотрены Приложением «Перечень работ, составляющих деятельность по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации» к указанному Положению.

Во исполнение требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в конкурсной документации, в частности установлено требование о предоставлении участниками закупки в составе заявки на участие в конкурсе документов или копий документов, подтверждающих соответствие участника конкурса с ограниченными требованиями, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки (подпункт 2.1.1 пункта 2.1, подпункт 5.1.1 пункта 5.1 документации):

«- свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного в соответствии с требованиями Градостроительного кодекса РФ на следующие виды работ согласно Приказу Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624:

III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту

6. Устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций

6.1. Опалубочные работы

6.2. Арматурные работы

6.3. Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций

7. Монтаж сборных бетонных и железобетонных конструкций

7.1. Монтаж фундаментов и конструкций подземной части зданий и сооружений

7.2. Монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, рам, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок

7.3. Монтаж объемных блоков, в том числе вентиляционных блоков, шахт лифтов и мусоропроводов, санитарно-технических кабин

10. Монтаж металлических конструкций

10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих

конструкций зданий и сооружений

12. Защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования (кроме магистральных и промышленных трубопроводов)

12.5. Устройство оклеечной изоляции

12.9. Гидроизоляция строительных конструкций

12.10. Работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.3. Жилищно-гражданское строительство.

- лицензия на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, выданная в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 19 апреля 2012 года № 349 «О лицензировании деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации» на следующие виды деятельности:

3. Реставрация и воссоздание наружных и внутренних декоративно-художественных покрасок.

4. Реставрация, консервация и воссоздание штукатурной отделки.

5. Реставрация, консервация и воссоздание архитектурно-лепного декора.

7. Ремонт, реставрация и воссоздание кровель.

8. Ремонт, реставрация и воссоздание металлических конструкций.

14. Ремонт, реставрация, консервация и воссоздание оснований и фундаментов.

15. Ремонт, реставрация, консервация и воссоздание кладок, конструкций.

31. Приспособление систем электрообеспечения».

При этом пунктом 4.4.2 проекта муниципального контракта установлено:

«Генподрядчик обязан выполнить определенные виды Работ собственными силами (лично), а именно:

а) устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций:

- опалубочные работы;

- арматурные работы;

- устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций;

б) монтаж сборных бетонных и железобетонных конструкций:

- монтаж фундаментов и конструкций подземной части зданий и сооружений;

- монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, рам, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок;

- монтаж объемных блоков, в том числе вентиляционных блоков, шахт лифтов и мусоропроводов, санитарно-технических кабин;

в) работы по устройству каменных конструкций:

- устройство конструкций из кирпича, в том числе с облицовкой;

г) монтаж металлических конструкций:

- монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений;

д) защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования (кроме магистральных и промышленных трубопроводов):

- устройство оклеечной изоляции;

- гидроизоляция строительных конструкций;

- работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования;

е) работы по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации:

- реставрация и воссоздание наружных и внутренних декоративно-художественных покрасок;

- реставрация, консервация и воссоздание штукатурной отделки;

- реставрация, консервация и воссоздание архитектурно-лепного декора;

- ремонт, реставрация и воссоздание кровель;

- ремонт, реставрация и воссоздание металлических конструкций;

- ремонт, реставрация, консервация и воссоздание оснований и фундаментов;

- ремонт, реставрация, консервация и воссоздание кладок, конструкций;

- приспособление систем электрообеспечения.

В жалобе заявителем приведен следующий довод: «В соответствии с Закупочной документацией Участнику закупки необходимо выполнить также работы по отоплению, водоснабжению, канализации, технологическому оборудованию, узлу

управления, автоматизации санитарно-технических устройств, охранно-пожарной сигнализации и др.

Заказчик между тем не устанавливает требования в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 19 апреля 2012 года № 349:

30. Приспособление инженерных систем и оборудования».

В возражениях уполномоченного органа на данный довод жалобы заявителя указано следующее:

«Установление требований к участнику закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 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») относится к компетенции заказчика».

В свою очередь заказчиком в возражениях приведены следующие аргументы по указанному доводу жалобы заявителя: «В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ)» при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В пункте 2.1.1 раздела 2 документации предусмотрено соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки, в том числе соответствие требованиям статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», Постановления Правительства РФ от 19.04.2012 № 349 «О лицензировании деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации».

В подпункте 4 пункта 5.1.1 документации указаны конкретные виды деятельности, входящие в объект закупки, на которые необходима лицензия, а именно:

3. Реставрация и воссоздание наружных и внутренних декоративно-художественных покрасок.

4. Реставрация, консервация и воссоздание штукатурной отделки.

5. Реставрация, консервация и воссоздание архитектурно-лепного декора.

7. Ремонт, реставрация и воссоздание кровель.

8. Ремонт, реставрация и воссоздание металлических конструкций.

14. Ремонт, реставрация, консервация и воссоздание оснований и фундаментов.

15. Ремонт, реставрация, консервация и воссоздание кладок, конструкций.

31. Приспособление систем электрообеспечения.

В пункте 4.3.2 контракта предусмотрено право Генподрядчика привлекать для выполнения Работ субподрядные организации, за исключением определенных видов Работ, указанных в пункте 4.4.2 контракта, выполнение которых производится Генподрядчиком собственными силами (лично).

Так, Генподрядчиком лично выполняются следующие виды работ:

а) устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций:

- опалубочные работы;
- арматурные работы;

- устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций;

б) монтаж сборных бетонных и железобетонных конструкций:

- монтаж фундаментов и конструкций подземной части зданий и сооружений;
- монтаж элементов конструкций надземной части зданий и сооружений, в том числе колонн, рам, ригелей, ферм, балок, плит, поясов, панелей стен и перегородок;

-монтаж объемных блоков, в том числе вентиляционных блоков, шахт лифтов и мусоропроводов, санитарно-технических кабин;

в) работы по устройству каменных конструкций:

-устройство конструкций из кирпича, в том числе с облицовкой;

г) монтаж металлических конструкций:

- монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений;

д) защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования (кроме магистральных и промысловых трубопроводов):

-устройство оклеенной изоляции;

- гидроизоляция строительных конструкций;
- работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования;

е) работы по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации:

-реставрация и воссоздание наружных и внутренних декоративно-художественных покрасок;

- реставрация, консервация и воссоздание штукатурной отделки;
- реставрация, консервация и воссоздание архитектурно-лепного декора;
- ремонт, реставрация и воссоздание кровель;
- ремонт, реставрация и воссоздание металлических конструкций;

- ремонт, реставрация, консервация и воссоздание оснований и фундаментов;
- ремонт, реставрация, консервация и воссоздание кладок, конструкций;
- приспособление систем электрообеспечения.

Таким образом, требования к лицензии полностью соответствуют видам деятельности, указанным в подпункте е) пункта 4.4.2 контракта, выполнение которых производится Генподрядчиком собственными силами (лично). Работы по приспособлению инженерных систем и оборудования в пункте 4.4.2 контракта не указаны, что дает право Генподрядчику привлекать к выполнению данных работ субподрядные организации. Таким образом, установление в документации требования о наличии у участника закупки лицензии на данный вид деятельности противоречило бы требованиям части 6 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ.

Данная позиция департамента строительства соответствует решениям ФАС РФ от 09.11.2015 № ВП-139/15, от 30.10.2015 № К-1443/15 и от 24.11.2014 № К-1714/14».

Согласно пункту 1 статьи 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.

Комиссия соглашается с позицией заказчика и не усматривает в его действиях нарушения норм Федерального закона о контрактной системе при неустановлении в извещении о проведении конкурса с ограниченным участием и в конкурсной документации требования о наличии у участника закупки лицензии на осуществление деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, выданной в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ от 19 апреля 2012 года № 349 «О лицензировании деятельности по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации» на вид деятельности «30. Приспособление инженерных систем и оборудования», поскольку пунктом 4.3.2 проекта контракта предусмотрено право Генподрядчика привлекать для выполнения работ субподрядные организации, которые, в том числе, обладают соответствующей лицензией.

При указанных обстоятельствах, Комиссия признала довод жалобы заявителя **необоснованным**.

3.2. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе конкурсная документация наряду с информацией, указанной в извещении о проведении конкурса с ограниченным участием, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условий контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Статьей 33 Федерального закона о контрактной системе определены правила, которыми должен руководствоваться заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки.

Конкурсная документация содержит описание объекта закупки, проектно-сметную

документацию с указанием характеристик и объема выполняемых работ, а также товаров (материалов), используемых при выполнении работ в соответствии с требованиями статьи 33 Федерального закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1.1 проекта муниципального контракта «Генподрядчик обязуется **выполнить работы по реконструкции Объекта (далее - Работы) и работы по разработке рабочей документации** (вместе именуемые Работы по Контракту) в установленный Контрактом срок и передать Муниципальному заказчику Объект в состоянии, обеспечивающем его ввод в эксплуатацию, и исполнительную документацию, а Муниципальный заказчик обязуется принять Объект и оплатить выполненные Работы по Контракту в соответствии с условиями Контракта».

В жалобе заявителем приведен следующий довод:

«Осуществление заказчиком закупки работ по разработке рабочей документации, строительству, реконструкции, поставке оборудования и материалов единым лотом не гарантирует оптимальную стоимость каждого отдельно взятого этапа, что противоречит принципу результативности и эффективности использования бюджетных средств (ст. 34 Бюджетного кодекса).

При отсутствии рабочей документации описание объекта закупки не может носить объективный характер, не могут быть в полной мере указаны функциональные, технические и качественные характеристики объекта закупки.

Объединение в один лот работ по разработке рабочей документации, а также работ по организации строительства или реконструкции влечет ограничение количества участников закупки.

На основании вышеизложенного, неправомерно объединение в один объект закупки работ по разработке рабочей документации и работ по организации строительства, такое объединение не соответствует п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе.

Наряду с этим заказчик не установил требование к Участникам о наличии СРО по организации подготовки проектной документации!».

В возражениях заказчика и уполномоченного органа на данный довод жалобы заявителя, в частности указано: *«Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выполнение которых, согласно части 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации, возможно только при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам (далее - Перечень),*

Согласно разделу II Перечня, работы по подготовке проектной документации требуют наличия выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

При этом, согласно подпункту «п» пункта 23 Положения о составе разделов

проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, рабочая документация разрабатывается на основании проектной документации.

Согласно Перечню работы по созданию рабочей документации не оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в связи с чем наличие у исполнителя свидетельства о допуске к таким работам, выданного саморегулируемой организацией, не требуется.

Следовательно, заказчик вправе объединить в один лот работы по разработке рабочей документации и строительству при условии выполнения данных работ на основании ранее разработанной проектной документации.

На основании изложенного, а также в связи с тем, что проектная документация в полном объеме представлена в составе документации, заказчик правомерно объединил в предмет одного лота выполнение работ по разработке рабочей документации и реконструкции объекта. При этом, как указано выше, работы по созданию рабочей документации не оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в связи с чем наличие у исполнителя свидетельства о допуске к таким работам, выданного саморегулируемой организацией, не требуется».

Комиссия соглашается с позицией заказчика, уполномоченного органа и считает данный довод заявителя **необоснованным** в связи со следующим.

Согласно пункту 3.1.8 ГОСТ Р 21.1001-2009 рабочая документация это совокупность текстовых и графических документов, **обеспечивающих реализацию принятых в утвержденной проектной документации технических решений объекта капитального строительства, необходимых для производства строительных и монтажных работ**, обеспечения строительства оборудованием, изделиями и материалами и/или изготовления строительных изделий.

Таким образом, подготовка рабочей документации и проведение строительно-монтажных работ представляют собой единый технологический процесс и должны выполняться одним подрядчиком.

Согласно подпункту «п» пункта 26 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, рабочая документация разрабатывается на основании проектной документации.

При этом работы по созданию рабочей документации не включены в Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, соответственно подрядчику не требуется получение каких-либо дополнительных разрешений на разработку рабочей документации.

Таким образом, заказчик вправе объединить в одну закупку работы по разработке рабочей документации и строительству при условии выполнения данных работ на основании ранее разработанной проектной документации.

Данная позиция Комиссии подтверждается письмом ФАС России от 29.08.2011 № АК/32922 «О разъяснении законодательства о размещении заказов в части объединения в один лот работ по разработке рабочей документации и строительству».

3.3. В жалобе заявителем указано: «Проект контракта содержит незаконные положения, а именно: **пункты 8.1.** Стороны освобождаются от ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по Контракту, в случае если оно явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы (наводнения, пожара, землетрясения, диверсии, военных действий, блокад, изменения законодательства), препятствующих надлежащему исполнению обязательств по Контракту, а также других чрезвычайных обстоятельств, которые возникли после заключения Контракта и непосредственно повлияли на исполнение Сторонами своих обязательств, а также которые Стороны были не в состоянии предвидеть и предотвратить.

8.2. При наступлении таких обстоятельств, **срок исполнения обязательств по Контракту подлежит переносу** соразмерно времени действия данных обстоятельств, постольку, поскольку эти обстоятельства значительно влияют на исполнение Контракта в срок.

В соответствии со ст. 401 Гражданского кодекса РФ обстоятельства непреодолимой силы могут выступить основанием для освобождения от ответственности за ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательства, но в гражданском законодательстве и ст. 95 ФЗ 44 нет указания на то, что данные факты являются обстоятельством продления исполнения срока исполнения контракта или срока его действия. Следовательно, положения контракта в п. **8.1, 8.2** противоречат действующему законодательству (ст. 95 ФЗ 44)».

Заказчиком представлены следующие возражения в отношении данного довода: «Пункты 8.1 и 8.2 контракта полностью соответствуют статьям 401, 716 Гражданского кодекса РФ, части 9 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ по следующим основаниям. пункт 8.2 контракта дополняет пункт 8.1 контракта и детализирует механизм правоприменения пункта 8.1 контракта, то есть он касается вопроса переноса сроков, имеющих значение исключительно для имущественных санкций.

Также сообщаем, что в соответствии со статьей 716 Гражданского кодекса РФ подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу⁷ при обнаружении:

- непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;
- возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;
- иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Обстоятельства, предусмотренные пунктом 8.1 контракта, являются обстоятельствами, не зависящими от подрядчика, которые создают невозможность завершения работ по контракту в срок.

При наступлении таких обстоятельств срок работ по контракту подлежит приостановке. При этом расторжению по данным основаниям контракт не подлежит, лишь приостанавливается срок исполнения работ по контракту.

Данный вывод полностью соответствует Определению ВАС РФ от 24.02.2011 № ВАС-2095/11 по делу № А50-332/2010, Постановлению ФАС Уральского округа от 29.04.2009 № Ф09-2457/09-С5 по делу № А60-24078/2008-С2.

Учитывая вышеизложенное, считаем, что пункты 8.1 и 8.2 контракта полностью соответствуют нормам гражданского законодательства, судебной практике и Федеральному закону № 44-ФЗ».

Как следует из возражений, представленных уполномоченным органом, обжалуемые заявителем пункты 8.1 и 8.2 проекта контракта не противоречат нормам действующего законодательства Российской Федерации.

Изучив проект муниципального контракта, Комиссия установила, что в пунктах 8.1 и 8.2 раздела 8 «Обстоятельства непреодолимой силы» проекта контракта действительно содержатся вышеуказанные положения.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, **Гражданского кодекса Российской Федерации**, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

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.

В соответствии с извещением о проведении конкурса с ограниченным участием № 0152300011915001284 предметом данной закупки является выполнение работ по разработке рабочей документации и реконструкции объекта «Развитие культурно-исторического общественного комплекса «Омская крепость». Реконструкция комплекса зданий на территории культурно-исторического комплекса «Омская крепость», соответственно, правоотношения сторон регулируются также главой 37 ГК РФ.

В соответствии с пунктом 2 статьи 763 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непромышленного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Согласно пункту 1 статьи 766 ГК РФ 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 силу пункта 2 статьи 42, части 5 статьи 56 Федерального закона о контрактной системе извещение о проведении конкурса с ограниченным участием, конкурсная документация должны содержать, в том числе **сроки** поставки товара или **завершения работы** либо график оказания услуг.

Таким образом, условие о таких обязательствах как срок выполнения работ, размер и порядок финансирования и оплаты работ и т.п. является существенным для договоров на выполнение подрядных работ государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 1 статьи 767 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.

Согласно пункту 2 статьи 767 ГК РФ **изменения условий** государственного или муниципального **контракта**, не связанные с обстоятельствами, указанными в [пункте 1](#) настоящей статьи, в одностороннем порядке или по соглашению сторон **допускаются в случаях, предусмотренных законом.**

В силу части 2 статьи 34 Федерального 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.**

В соответствии с частью 9 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой

стороны.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Комиссия считает, что пункт 8.1 проекта муниципального контракта не противоречит положениям Федерального закона о контрактной системе, нормам ГК РФ.

Вместе с тем, Комиссия пришла к выводу о том, что пункт 8.2 проекта муниципального контракта, содержащий условие о возможности изменения сроков исполнения обязательств нарушает положения части 2 статьи 34, статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, поскольку возможность изменения сроков исполнения обязательств по контракту по соглашению сторон не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных статьей 34 и частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, аргумент представителя заказчика о «гениальности» указанных условий контракта при рассмотрении жалобы не нашел своего подтверждения.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия признала довод жалобы **обоснованным**.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия заказчика - Департамента строительства Администрации г. Омска, уполномоченного органа - Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска при осуществлении закупки способом конкурса с ограниченным участием на выполнение работ по разработке рабочей документации и реконструкции объекта «Развитие культурно-исторического общественного комплекса «Омская крепость». Реконструкция комплекса зданий на территории культурно-исторического комплекса «Омская крепость» (извещение № 0152300011915001284) в части нарушения заказчиком, уполномоченным органом положений статьи 95 Федерального закона о контрактной системе при установлении в пункте 8.2 проекта муниципального контракта условия о возможности изменения сроков исполнения обязательств.

2. Признать в действиях Департамента строительства Администрации г. Омска, Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска нарушение части 2 статьи 34, статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать Департаменту строительства Администрации г. Омска, Департаменту контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

Председатель Комиссии

Т.П.Шмакова
А.П. Алексина

Члены Комиссии:

А.В. Вормсбехер

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/38-2016

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

29 февраля 2016 г.

г.Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Алексиной А.П. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия заказчика - Департамента строительства Администрации г. Омска, уполномоченного органа - Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска при осуществлении закупки способом конкурса с ограниченным участием на выполнение работ по разработке рабочей документации и реконструкции объекта «Развитие культурно-исторического общественного комплекса «Омская крепость». Реконструкция комплекса зданий на территории культурно-исторического комплекса «Омская крепость» (извещение № 0152300011915001284) (далее - конкурс с ограниченным участием),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный

закон о контрактной системе), установив в действиях Департамента строительства Администрации г. Омска, Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска нарушение части 2 статьи 34, статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, на основании своего Решения от 29.02.2016 № 03-10.1/38-2016, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Департаменту строительства Администрации г. Омска в срок до 29.03.2016 при направлении проекта муниципального контракта победителю конкурса с ограниченным участием исключить пункт 8.2 раздела 8 «Обстоятельства непреодолимой силы» проекта контракта.

2. Департаменту строительства Администрации г. Омска проинформировать Омское УФАС России об исполнении указанных действий **в срок до 30.03.2016** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Алексину А.П.

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.