Общество с ограниченной ответственностью

«Строительная Компания Крепость»

проспект Обуховской Обороны,

д. 103 корп. 3 литера В пом. № 305 офис 3

Санкт-Петербург 192029

sk-krepost@inbox.ru

Управление недвижимости, строительства и инвестиций администрации Рыбинского муниципального района

ул. Братьев Орловых, д. 1а,

г. Рыбинск, Ярославская обл, 152900

uprnedv@admrmr.ru

Департамент государственного заказа Ярославской области

ул. Ползунова, д. 15,

г. Ярославль, 150030

dgz@yarregion.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 076/06/64-614/2019

Резолютивная часть решения объявлена 15 октября 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 18 октября 2019 года г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также - Комиссия) в составе: председатель Комиссии - заместитель руководителя управления Лебедева С.Н., члены Комиссии - начальник отдела контроля закупок Катричева Е.И., ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Печников А.Г.,

заказчик, Управление недвижимости, строительства и инвестиций администрации Рыбинского муниципального района (далее также – заказчик), о времени, дате и месте рассмотрения жалобы извещен надлежащим образом, направил ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя,

уполномоченный орган, Департамент государственного заказа Ярославской области (далее также - уполномоченный орган), о времени, месте и дате рассмотрения жалобы извещен надлежащим образом, представил ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя,

заявитель, общество с ограниченной ответственностью «Строительная компания Крепость» (далее также – общество, заявитель), представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы извещен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строительная Компания Крепость» на действия заказчика, Управления недвижимости, строительства и инвестиций администрации Рыбинского муниципального района, и уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства объекта «Строительство очистных сооружений канализации в п. Тихменево, Тихменевское с.п., Рыбинского муниципального района Ярославской области» (извещение № 0171200001919001679) (далее также - аукцион), и осуществив внеплановую проверку в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также - Закон № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе, законодательство в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд), Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - также Административный регламент)

установила:

09.10.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания Крепость» на действия заказчика, Управления недвижимости, строительства и инвестиций администрации Рыбинского муниципального района, и уполномоченного органа, Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства объекта «Строительство очистных сооружений канализации в п. Тихменево, Тихменевское с.п., Рыбинского муниципального района Ярославской области» (извещение № 0171200001919001679).

По мнению заявителя, аукционная документация рассматриваемого аукциона не соответствует требованиям Закона № 44-ФЗ, в частности, в проекте контракта, во-первых, содержится положение, устанавливающее обязанность подрядчика

привлечь к выполнению работ по контракту субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого предпринимательства и (или) социально ориентированных некоммерческих организаций, что, по мнению подателя жалобы, нарушает права подрядчиков, являющихся субъектами малого предпринимательства и (или) социально ориентированные некоммерческими организациями, и вступает в противоречие с частью 5 статьи 30 Закона № 44-ФЗ, кроме того, как указывает заявитель, в проект контракта не включено условие, обязательное по мнению последнего для контрактов, предметом которых является, в том числе, выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, допускающее однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении, что не соответствует пункту 9 части 1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ.

На основании вышеизложенного просит признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

Заказчиком позиция по существу жалобы не представлена.

Уполномоченный орган в представленных письменных пояснениях с доводами жалобы не согласился, просит признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом, Департаментом государственного заказа Ярославской области, 02.10.2019 в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0171200001919001679 о проведении электронного аукциона на проведение работ по строительству, реконструкции, кап. ремонту, сносу объекта кап. строительства, предусматривающих проектную документацию, утвержденную в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по организации строительства объекта «Строительство очистных сооружений канализации в п. Тихменево, Тихменевское с.п., Рыбинского муниципального района Ярославской области» (извещение № 0171200001919001679) вместе с аукционной документацией.

Начальная (максимальная) цена контракта 49 888 071,00 рублей.

В отношении довода заявителя о том, что аукционной документацией рассматриваемого аукциона (в частности, соответствующими положениями контракта) установлено требование о привлечении подрядчиком к выполнению работ по контракту субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого предпринимательства и (или) социально ориентированных некоммерческих организаций, что, по мнению подателя жалобы, нарушает права подрядчиков, являющихся субъектами малого предпринимательства и (или) социально ориентированные некоммерческими организациями, и вступает в противоречие с частью 5 статьи 30 Закона № 44-ФЗ, привлечении Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о

закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В силу части 1 статьи 30 Закона № 44-ФЗ 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 статьи 30 Закона № 44-ФЗ, путем:

1) проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;

2) осуществления закупок с учетом положений части 5 статьи 30 Закона № 44-ФЗ.

Частью 5 статьи 30 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что 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 № 44-ФЗ условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 статьи 30 Закона № 44-ФЗ, 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 статьи 30 Закона № 44-ФЗ, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Закона № 44-ФЗ; 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 информации, содержащейся в извещении № 0171200001919001679 об осуществлении рассматриваемой закупки, в соответствующий раздел «Преимущества и требования к участникам» включено 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 5 статьи 30 Закона № 44-ФЗ) (пункт 1).

Соответственно, исполняя обязанность по осуществлению закупок у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций при определенных условиях, установленную соответствующей частью статьи 30 Закона № 44-ФЗ, заказчик вправе, не устанавливая ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации, установить требование о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, что и следует из содержания извещения об осуществлении рассматриваемой закупки.

Частью 1 статьи 64 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в названной части статьи 64 Закона № 44-ФЗ, должна включать информацию, содержащуюся в извещении о проведении такого аукциона.

Пунктом 14 Раздела 1 «Информационная карта аукциона» аукционной документации рассматриваемого аукциона 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 предусмотрено в объеме 30 % от цены контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 64 к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Частью 1 статьи 34 Закона № 44-ФЗ установлено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом № 44-ФЗ извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно Разделу 1 муниципального контракта предметом контракта является выполнение работ по организации строительства объекта "Строительство очистных сооружений канализации в п. Тихменево, Тихменевское с.п., Рыбинского муниципального района Ярославской области.

Разделом 4 муниципального контракта определены права и обязанности подрядчика.

Согласно пункту 4.3.27. указанного раздела контракта подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций (далее - субподрядчики, соисполнители) в объеме 30 процентов от цены контракта

Между тем частью 7 статьи 30 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что Типовые условия контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций могут устанавливаться Правительством Российской Федерации. (Соответствующим Постановлением Правительства Российской Федерации от 23.12.2016 «Об утверждении типовых условий контрактов, предусматривающих привлечение к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций» определен, в том числе, объем привлечения к исполнению контракта субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций в качестве субподрядчиков, соисполнителей и порядок его установления; условия участия (в том числе существенные условия контракта) в закупках только субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.)

Таким образом, помимо проведения определения поставщика, участниками которого могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации, заказчики также могут устанавливать требование для поставщиков (подрядчиков, исполнителей), привлекать субъектов малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации в качестве субподрядчиков, что позволит заказчикам исполнить требования части 1 статьи 30 Закона № 44-ФЗ, в связи с чем рассматриваемый довод заявителя Комиссия находит необоснованным.

Вместе с тем Комиссия антимонопольного органа отмечает, что в законодательстве о контрактной системе для государственных и муниципальных нужд отсутствует правовое регулирование порядка исполнения указанного в пункте 4.3.27. проекта контракта условия в случае, если победитель аукциона будет сам являться субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией, соответственно, привлечение к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций, если такое условие установлено в документации об аукционе, осуществляется подрядчиком на общих основаниях и вне зависимости от того является он или нет субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией.

Оценивая второй довод заявителя, согласно которому в проект контракта не включено условие, обязательное, по мнению последнего, для контрактов, предметом которых является, в том числе, выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, допускающее однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта,

предусмотренного при его заключении, что не соответствует пункту 9 части 1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, Комиссия приходит к следующему выводу.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона № 44-ФЗ, в частности, установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 Закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в том числе в случае, если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении; при этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с Законом № 44-ФЗ, предоставления подрядчиком в соответствии с Законом № 44-ФЗ обеспечения исполнения контракта.

Разделом 3 проекта муниципального контракта определены положения применимо цены контракта и порядка оплаты.

Пунктом 3.1 проекта контракта, предусмотрено, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных пп «а», «в» п. 1, п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, контрактом, пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации. (Комиссия сочла допустимым, следуя логике заказчика и уполномоченного органа, определив в указанном разделе как исключение из общего правила указание на основания изменения условий контракта, предусмотренные пунктом 9 части 1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ.)

Кроме того, Разделом 10 проекта муниципального контракта, регулирующим изменение и расторжение контракта в качестве автономного положения предусмотрено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, предусмотренных статьей 95 Закона № 44-ФЗ (пункт 10.1).

С учетом изложенного, указанный довод жалобы Комиссия находит необоснованным.

Руководствуясь частью 8 статьи 106 Закона № 44-ФЗ, Административным регламентом, Комиссия антимонопольного органа

решила:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания Крепость» (ИНН 7840080653, ОГРН 1187847122462) на действия заказчика, Управления недвижимости, строительства и инвестиций Администрации Рыбинского муниципального района (ИНН 7610070266, ОГРН 1067610046602), уполномоченного органа, Департамента государственного заказа Ярославской области (ИНН 7604084334, ОГРН 1067604003411) при проведении аукциона необоснованной.

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

Председатель Комиссии С.Н. Лебедева

Члены Комиссии Е.И. Катричева

А.Г. Печников