Общество с ограниченной ответственностью «Морис»

620028, г. Екатеринбург, ул. Кирова, стр. 28, оф. 07

ooo.moris69@mail.ru

Государственное общеобразовательное учреждение Ярославской области «Ярославская школа № 38»

150040, г. Ярославль, ул. Володарского, д. 60

yarsch038@yandex.ru

Департамент государственного заказа Ярославской области

ул. Ползунова, д. 15

г. Ярославль, 150030

dgz@yarregion.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 076/06/64-433/2020

Резолютивная часть решения объявлена 29 мая 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 03 июня 2020 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 – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок Семенычева Е. К., специалист-эксперт отдела контроля закупок Ерофеева И. С., с участием:

заявитель, общество с ограниченной ответственностью «Морис» (далее также – ООО «Морис», заявитель, общество), представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом;

уполномоченный орган, департамент государственного заказа Ярославской области (далее также – уполномоченный орган), о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом, направил ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя;

от заказчика, государственного общеобразовательного учреждения Ярославской области «Ярославская школа № 38» (далее также - ГОУ ЯО «Ярославская школа № 38», заказчик) – обеспечено участие директора ГОУ ЯО «Ярославская школа № 38» Кисловой Е. Г. посредством видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Морис» на действия заказчика, государственного общеобразовательного учреждения Ярославской области «Ярославская школа № 38», и уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на

капитальный ремонт здания ГОУ ЯО «Ярославская школа №38» по адресу: г. Ярославль ул. Володарского д.60 (извещение № 0171200001920000852) (далее также – электронный аукцион, аукцион, закупка) и в результате осуществления внеплановой проверки 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 – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе), 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 – Административный регламент, утвержденный приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14),

установила:

25.05.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Морис» на действия заказчика, государственного общеобразовательного учреждения Ярославской области «Ярославская школа № 38», и уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт здания ГОУ ЯО «Ярославская школа №38» по адресу: г. Ярославль ул. Володарского д.60 (извещение № 0171200001920000852) (далее – жалоба).

Заявитель полагает, что документация о данном электронном аукционе утверждена заказчиком и уполномоченным органом с нарушением требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок:

1. график выполнения строительно-монтажных работ, установленный заказчиком и уполномоченным органом в документации о рассматриваемом электронном аукционе, не соответствует требованиям раздела II «Составление графика выполнения строительно-монтажных работ» Методики составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ (далее – Методика), утвержденной приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 05.06.2018 № 336/пр «Об утверждении Методики составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства, работ»;

2. проект государственного контракта, являющийся неотъемлемой частью документации об электронном аукционе, не содержит положений о неприменении штрафных санкций к поставщику (подрядчику) при нарушении им обязательств по контракту в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, а также положения, предусмотренного частью 65 статьи 112

Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Таким образом, на основании вышеизложенного, заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику и уполномоченному органу предписание об устранении допущенных нарушений.

Представители заказчика и уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения по существу жалобы, просят признать жалобу необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссией установлено следующее.

Уполномоченным органом, департаментом государственного заказа Ярославской области, в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 14.05.2020 размещено извещение № 0171200001920000852 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт здания ГОУ ЯО «Ярославская школа №38» по адресу: г. Ярославль ул. Володарского д.60, вместе с документацией об электронном аукционе, неотъемлемой частью которой является проект контракта.

Согласно части 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 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 отношении довода заявителя о несоответствии графика выполнения строительно-монтажных работ, установленного заказчиком и уполномоченным органом в документации о рассматриваемом электронном аукционе, требованиям раздела II Методики, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 7 статьи 110.2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ методики составления сметы контракта, графика оплаты выполненных по контракту работ, графика выполнения строительно-монтажных работ утверждаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии пунктом 1.1 Методики методика составления графика выполнения строительно-монтажных работ и графика оплаты выполненных по контракту (договору), предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства (далее - контракт), работ (далее - методика), разработана в целях установления единых правил составления заказчиками графика выполнения строительно-монтажных работ, графика оплаты выполненных по контракту работ при закупке соответствующих работ в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Таким образом, указанная Методика обязательна для применения в отношении

контрактов, предметом которых являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства.

В пунктах 13-14.3 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации предусмотрены следующие определения понятий:

13) строительство - создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте сносимых объектов капитального строительства);

14) реконструкция объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - изменение параметров объекта капитального строительства, его частей (высоты, количества этажей, площади, объема), в том числе надстройка, перестройка, расширение объекта капитального строительства, а также замена и (или) восстановление несущих строительных конструкций объекта капитального строительства, за исключением замены отдельных элементов таких конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановления указанных элементов;

14.1) реконструкция линейных объектов - изменение параметров линейных объектов или их участков (частей), которое влечет за собой изменение класса, категории и (или) первоначально установленных показателей функционирования таких объектов (мощности, грузоподъемности и других) или при котором требуется изменение границ полос отвода и (или) охранных зон таких объектов;

14.2) капитальный ремонт объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - замена и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов;

14.3) капитальный ремонт линейных объектов - изменение параметров линейных объектов или их участков (частей), которое не влечет за собой изменение класса, категории и (или) первоначально установленных показателей функционирования таких объектов и при котором не требуется изменение границ полос отвода и (или) охранных зон таких объектов.

Из приведенных положений следует, что работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту представляют собой отдельные виды работ.

Объектом рассматриваемой закупки является капитальный ремонт здания ГОУ ЯО «Ярославская школа № 38» по адресу: г. Ярославль ул. Володарского д. 60.

Учитывая, что рассматриваемая Методика не распространяется на правоотношения, связанные с выполнением работ по капитальному ремонту объектов капитального строительства, Комиссия приходит к выводу, что довод заявителя о несоответствии графика выполнения строительно-монтажных работ, установленного заказчиком и уполномоченным органом в документации об электронном аукционе, требованиям раздела II Методики, является

несостоятельным.

Оценивая довод заявителя о том, что проект государственного контракта, являющийся неотъемлемой частью документации об электронном аукционе, не содержит положений о неприменении штрафных санкций к поставщику (подрядчику) при нарушении им обязательств по контракту в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, Комиссией установлено следующее.

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (часть 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В соответствии с частью 9 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об освобождении стороны 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 письму Минфина России № 24-06-05/26578, МЧС России № 219-АГ-70, ФАС России № МЕ/28039/20 от 03.04.2020 «О позиции Минфина России, МЧС России, ФАС России об осуществлении закупок товара, работы, услуги для обеспечения государственных и муниципальных нужд в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV» (далее – Письмо) сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени) согласно части 9 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы (пункт 3 Письма).

Согласно правовой позиции, содержащейся в пункте 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского Кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского Кодекса Российской Федерации для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

При этом требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Учитывая изложенное, распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, по мнению Минфина России, МЧС России, ФАС России носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы (пункт 1 Письма).

Таким образом, в случае если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, в том числе в связи с мерами, принятыми в Российской Федерации и (или) в иностранных

государствах в целях предотвращения такого распространения, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе ссылаться на такие обстоятельства как на основание, освобождающее его от уплаты неустойки (штрафа, пени) по направленному заказчиком в соответствии с частью 6 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ требованию об уплате таких неустоек.

Ярославское УФАС России отмечает, что данное письмо носит разъяснительный, информационный характер, в том числе в части возможности отнесения распространения новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, к обстоятельствам непреодолимой силы и применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ об освобождении стороны контракта при наступлении таких обстоятельств от ответственности.

Требования, обязательные по включению в проект контракта (в дальнейшем в контракт), определяются Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ

В свою очередь, Комиссией установлено, что проект государственного контракта на капитальный ремонт здания ГОУ ЯО «Ярославская школа №38» по адресу: г. Ярославль ул. Володарского д.60 содержит обязательное условие в соответствии с частью 9 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, реализация которого возможна, в том числе при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств, предусмотренных контрактом в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV.

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России к выводу, что в действиях заказчика и уполномоченного органа отсутствуют нарушения законодательства о контрактной системе, довод заявителя об обратном является несостоятельным.

При рассмотрении довода заявителя о том, что в проекте государственного контракта, являющегося неотъемлемой частью аукционной документации, не содержится положения, предусмотренного частью 65 статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 65 статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в 2020 году по соглашению сторон допускается изменение срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона), и (или) размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, а также в иных случаях, установленных Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное настоящей частью изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации (за исключением случая изменения размера аванса в соответствии с настоящей частью) при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если предусмотренное настоящей частью изменение влечет возникновение новых обязательств

поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и требование обеспечения исполнения контракта было установлено в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона при определении поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом:

1) размер обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 настоящего Федерального закона;

2) возврат ранее предоставленной заказчику банковской гарантии заказчиком гаранту, предоставившему указанную банковскую гарантию, не осуществляется, взыскание по ней не производится (если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем предоставления новой банковской гарантии);

3) если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем внесения денежных средств:

а) в случае увеличения в соответствии с настоящей частью цены контракта поставщик (подрядчик, исполнитель) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере, пропорциональном стоимости новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя);

б) в случае уменьшения в соответствии с настоящей частью цены контракта заказчик возвращает поставщику (подрядчику, исполнителю) денежные средства, внесенные на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, в размере, пропорциональном размеру такого уменьшения цены контракта;

в) в случае изменения срока исполнения контракта в соответствии с частью 27 статьи 34 настоящего Федерального закона определяется новый срок возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта.

Государственным или муниципальным заказчиком как получателем бюджетных средств предусмотренное настоящей частью изменение может быть осуществлено в пределах доведенных в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации лимитов бюджетных обязательств на срок исполнения контракта.

Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ не предусмотрена обязанность по включению указанного выше условия (часть 65 статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ) в проект контракта (в дальнейшем в контракт); отсутствие в контракте указанных положений законодательства о контрактной системе не лишает стороны контракта права на их применение, при условии соблюдения поименованных в данном положении требований.

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России считает, что действия заказчика и уполномоченного органа, выразившиеся в невключении в проект государственного контракта на капитальный ремонт здания ГОУ ЯО «Ярославская школа №38» по адресу: г. Ярославль ул. Володарского д.60 положений части 65

статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, не противоречат нормам законодательства о контрактной системе, следовательно, довод заявителя является несостоятельным.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14, Комиссия Ярославского УФАС России по контролю закупок,

решила:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Морис» (ИНН 6658531749, ОГРН 1206600003598) на действия заказчика, государственного общеобразовательного учреждения Ярославской области «Ярославская школа № 38» (ИНН 7606026708, ОГРН 1027600842103), и уполномоченного органа, департамента государственного заказа Ярославской области (ИНН 7604084334, ОГРН 1067604003411), при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на капитальный ремонт здания ГОУ ЯО «Ярославская школа №38» по адресу: г. Ярославль ул. Володарского д.60 (извещение № 0171200001920000852), необоснованной.

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

Председатель Комиссии Лебедева С.Н.

Члены Комиссии: Семенычева Е. К.

Ерофеева И. С.