



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

28.07.2016г. № 11294/05-02

На № _____ от _____

ООО «СТРОЙИНВЕСТ»

450010, Республика Башкортостан,
г. Уфа, ул. Летчиков, д. 6, офис 14, 15
8 (986) 797-80-65
ufa-stroyinvest@mail.ru

**Управление жилищно-коммунального
комплекса Администрации Угличского
муниципального района**

152615, Ярославская обл., г. Углич,
ул. Ленина, д. 1
8 (48532) 2-27-13
vishnyakov@uglich.adm.yar.ru
churina@uglich.adm.yar.ru

**Администрация Угличского
муниципального района**

152615, Ярославская обл., г. Углич,
пл. Успенская, д. 2
8 (48532) 4-14-18
uglich@adm.yar.ru
musakina@uglich.adm.yar.ru

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

119180, г. Москва, ул. Большая Якиманка,
д. 23
8 (495) 787-29-98
ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/197Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 25 июля 2016 года

Решение изготовлено в полном объеме 28 июля 2016 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления Крюкова Т.В., член Комиссии – специалист-эксперт отдела контроля закупок управления Смирнова Т.А.,

с участием:

от заявителя – ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – заявитель) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом;

от заказчика – Управления жилищно-коммунального комплекса Администрации Угличского муниципального района (далее – заказчик) – представители по доверенности: Мельников Р.О., Чурина Н.Ю.;

от уполномоченного органа – Администрации Угличского муниципального района (далее – уполномоченный орган) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, представили необходимые для рассмотрения дела документы, направили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя;

от оператора торговой площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее – оператор торговой площадки, торговая площадка) – представители не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом,

007847

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – Управления жилищно-коммунального комплекса Администрации Угличского муниципального района, уполномоченного органа – Администрации Угличского муниципального района, при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по комплексному содержанию уличной дорожной сети города Углича (извещение № 0371300019516000113) (далее – аукцион, электронный аукцион) 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 – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ), 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,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее – Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – Управления жилищно-коммунального комплекса Администрации Угличского муниципального района, уполномоченного органа – Администрации Угличского муниципального района, при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по комплексному содержанию уличной дорожной сети города Углича (извещение № 0371300019516000113).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению заявителя, заказчиком в проекте контракта неправомерно установлена возможность требовать от подрядчика на стадии исполнения контракта предоставления нового обеспечения в случае, если по каким-либо причинам ранее предоставленное обеспечение контракта перестало быть действительным или иным образом перестало обеспечивать исполнение контракта;

2. Установленная в проекте контракта формулировка: «Оплата производится в следующем порядке: 2016 год – в срок до 31.12.2016; 2017 год – в срок до 31.12.2017; заказчик имеет право оплатить работы ранее предусмотренных сроков», по мнению заявителя, содержит коррупционную составляющую, поскольку дает возможность производить оплату как в конце года, так и через один день после завершения этапа работ. Как считает заявитель, в данном случае не предоставляется возможным установить, когда будет производиться оплата выполненных работ;

3. Извещение о проведении электронного аукциона, по мнению заявителя, не содержит указания на запрет выполнения работ, оказания услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируруемыми гражданами Турецкой Республики, что является нарушением действующего законодательства о закупках.

На основании вышеизложенного заявитель просит признать жалобу обоснованной и выдать заказчику и уполномоченному органу предписание об устранении указанных нарушений.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, представили письменные пояснения по существу доводов жалобы. Просят признать жалобу необоснованной.

Заслушав мнения сторон и изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом – Администрацией Угличского муниципального района – в Единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 04.07.2016 размещено извещение № 0371300019516000113 о проведении электронного

аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по комплексному содержанию уличной дорожной сети города Углича вместе с документацией об электронном аукционе, неотъемлемой частью которой является проект муниципального контракта. Начальная (максимальная) цена контракта – 42 170 138,10 руб. (сорок два миллиона сто семьдесят тысяч сто тридцать восемь рублей десять копеек). Заказчиком выступило Управление жилищно-коммунального комплекса Администрации Угличского муниципального района.

В отношении первого довода заявителя Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 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.

Извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе (часть 1 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Документация об электронном аукционе содержит информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона (часть 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

Согласно части 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Исходя из части 1 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В силу части 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

• В соответствии со статьями 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, законом.

Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором (пункт 1 статьи 329 ГК РФ).

Согласно пункту 2 статьи 374 ГК РФ требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана.

В силу подпункта 2 пункта 1 статьи 378 ГК РФ обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана.

Поскольку срок, на который выдана гарантия, является существенным условием гарантийного обязательства, следовательно, если обеспечение исполнение контракта перестало быть действительным, закончилось свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту, заказчик вправе включить в контракт условие об обязанности подрядчика представить заказчику надлежащее обеспечение исполнение контракта.

Такое обеспечение направлено на защиту заказчиков от действий недобросовестных участников закупки и позволяет сократить риски, связанные с неисполнением контрактов, поскольку предоставление гарантии является косвенным подтверждением финансовой состоятельности организации и наличия у неё намерения исполнить государственный контракт.

На заседании Комиссии установлено, что в подпункте 3.6 пункта 3 «Обеспечение исполнения контракта» проекта муниципального контракта заказчиком и уполномоченным органом установлено:

«В случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения Контракта перестало быть действительным или иным образом перестало обеспечивать исполнение Контракта (в том числе в случае отзыва лицензии у банка, выдавшего банковскую гарантию), Подрядчик обязуется предоставить Заказчику новое надлежащее обеспечение Контракта. Новое обеспечение должно быть предоставлено на тех же условиях, которые указаны в документации об электронном аукционе и Контракте в течение 10 (десяти) банковских дней с даты получения требования Заказчика о предоставлении иного (нового) обеспечения исполнения Контракта».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в пункте 3 настоящей статьи, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона (пункт 1 статьи 6 ГК РФ) к отдельным отношениям сторон по договору.

Законодательство о закупках не содержит запрета на установление права заказчика потребовать от подрядчика замены ненадлежащего исполнения контракта.

Таким образом, с учетом изложенного выше, Комиссия полагает, что в действиях заказчика и уполномоченного органа по включению в проект муниципального контракта условия об обязанности подрядчика предоставить новое (иное) надлежащее обеспечение контракта в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным или иным образом перестало обеспечивать выполнение подрядчику его обязательств по контракту (в том числе в случае отзыва лицензии у банка, выдавшего банковскую гарантию), отсутствуют нарушения законодательства о контрактной системе, поскольку указанное выше требование не противоречит законодательству о закупках.

В отношении второго довода заявителя Комиссией установлено следующее.

Исходя из части 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Исходя из части 13 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что 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. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Исходя из пункта 4 раздела 1 «Информационная карта» документации об электронном аукционе, объектом закупки является выполнение работ по комплексному содержанию уличной дорожной сети города Углича.

В соответствии со статьей 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Следовательно, в данном случае на отношения по выполнению вышеуказанных работ распространяются положения ГК РФ о договоре подряда.

В силу статьи 711 ГК РФ, если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно (то есть основанием для возникновения обязательства заказчика по оплате выполненных работ является сдача подрядчиком результата работ заказчику).

Следовательно, гражданское законодательство связывает возникновение у заказчика обязанности оплаты работ с фактом их выполнения и принятия.

В соответствии с пунктом 1 статьи 746 ГК РФ оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда. При отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре оплата работ производится в соответствии со статьей 711 ГК РФ.

Исходя из статьи 190 ГК РФ, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Пунктом 2.5 раздела 2 «Цена контракта и порядок оплаты» проекта муниципального контракта заказчиком и уполномоченным органом установлено:

«Оплата по контракту осуществляется в безналичной форме, в российских рублях, путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Подрядчика за фактически выполненные работы, после подписания сторонами актов приемки-передачи работ (Приложение 3 к Контракту), актов приемки выполненных работ формы КС-2, справок о стоимости выполненных работ и затрат формы КС-3, на основании счета, счета-фактуры (для плательщиков НДС). Авансирование не предусмотрено.

Оплата производится в следующем порядке:

2016 год – 100 000,00 рублей в срок до 31.12.2016 года;

2017 год – окончательный расчет в срок до 31.12.2017 года;

Заказчик имеет право оплатить работы ранее предусмотренных сроков».

Соответственно, основанием для возникновения гражданско-правового обязательства заказчика по оплате выполненных и принятых им работ до 31.12.2016 года и до 31.12.2017 года

соответственно является подписание сторонами актов о приемки-передачи работ, актов приемки выполненных работ формы КС-2, справок о стоимости выполненных работ и затрат формы КС-3, на основании счета, счета-фактуры.

Законодательство о закупках не содержит запрета на включение в проект контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе в электронной форме, положений относительно срока оплаты заказчиком выполненных подрядчиком работ путем указания на истечение периода времени, который исчисляется календарной датой.

Не содержит законодательство о закупках и ограничений по продолжительности периода времени, истечением которого определен заказчиком и уполномоченным органом срок оплаты выполненных подрядчиком работ. В то же время законодательство о закупках не содержит и запрета производства оплаты заказчиком выполненных подрядчиком работ ранее предусмотренных сроков.

Таким образом, Комиссия не усматривает в действиях заказчика и уполномоченного органа нарушений законодательства о закупках по установлению указанного в пункте 2.5 раздела 2 «Цена контракта и порядок оплаты» проекта муниципального контракта срока оплаты заказчиком выполненных подрядчиком работ, поскольку данный срок определен однозначным образом (путем указания на истечение периода времени, который исчисляется календарной датой), в полном соответствии с требованиями статьи 190 ГК РФ.

В отношении третьего довода заявителя Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ извещение о проведении электронного аукциона размещается заказчиком в единой информационной системе.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в статье 42 настоящего Федерального закона, указываются, в том числе требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 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.

Исходя из части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ документация об аукционе в электронной форме должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении аукциона в электронной форме.

В извещении о проведении электронного аукциона № 0371300019516000113 заказчиком и уполномоченным органом установлены требования к участникам электронного аукциона, в том числе требования к участникам в соответствии с пунктами 10 и 10.1 раздела 1 документации об аукционе.

На заседании Комиссии установлено, что документация об аукционе размещена в единой информационной системе в перечне прикрепленных документов извещения о проведении электронного аукциона № 0371300019516000113 и является его неотъемлемой частью (приложением).

Пунктом 10 раздела 1 «Информационная карта» документации об электронном аукционе заказчиком и уполномоченным органом установлены требования к участникам закупки, в том числе следующие:

«Постановлением Правительства Российской Федерации от 29 декабря 2015 г. № 1457 установлен запрет на выполнение работ для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики

(для подтверждения соответствия установленному запрету рекомендуется предоставить в составе заявки декларацию или иной документ)».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона установлен запрет на выполнение работ для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики, в соответствии с требованиями действующего законодательства о закупках (данный запрет установлен в форме требований к участникам закупки, установленных в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

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

решила:

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – Управления жилищно-коммунального комплекса Администрации Угличского муниципального района, уполномоченного органа – Администрации Угличского муниципального района, при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по комплексному содержанию уличной дорожной сети города Углича (извещение № 0371300019516000113) необоснованной.

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

Председатель Комиссии

Крюкова Т.В.

Член Комиссии:

Смирнова Т.А.