



**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

05.08.2016г. № 12165/05-02.

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

**Государственное казённое учреждение
Ярославской области «Ярославская
областная дорожная служба»**

150049, г. Ярославль, ул. Ухтомского, д. 9
(почтовый адрес)
8 (4852) 72-06-27
info@yardsl.ru

**Департамент государственного заказа
Ярославской области**

150030, г. Ярославль, ул. Ползунова, д. 15
(почтовый адрес)
8 (4852) 30-17-18
dgz@region.adm.yar.ru

ООО «РТС-тендер»

127006, г. Москва, ул. Долгоруковская, д. 38,
стр. 1
8 (495) 733-95-19
info@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/204Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 02 августа 2016 года
Решение изготовлено в полном объеме 05 августа 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 – Государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба» (далее – заказчик) – представители по доверенности: Тихомирова Н.Н., Улецкий О.В.;

от уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области (далее – уполномоченный орган) – представитель по доверенности Волкова Л.Ю.;

от оператора торговой площадки – ООО «РТС-тендер» (далее – оператор торговой площадки, торговая площадка) – представителя не направили, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика – Государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на

строительство автомобильной дороги Голенищево - Горохово в Некоузском муниципальном районе Ярославской области (извещение № 0171200001916000758) (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 – Государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на строительство автомобильной дороги Голенищево - Горохово в Некоузском муниципальном районе Ярославской области (извещение №0171200001916000758).

Доводы жалобы сводятся к следующему:

1. По мнению заявителя, заказчиком и уполномоченным органом в проекте контракта установлен необоснованно длительный срок действия контракта – до 31.01.2017, в то время как срок выполнения работ установлен – 60 календарных дней со дня заключения контракта, а срок оплаты выполненных работ – 60 календарных дней со дня подписания документов.

Кроме всего прочего, указание завышенного срока действия контракта, влечет за собой дополнительные затраты на продление банковской гарантии, срок действия которой напрямую связан со сроком действия контракта, поскольку в пункте 3 статьи 96 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ указано, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц;

2. Заявитель считает, что заказчиком и уполномоченным органом в информационной карте документации об электронном аукционе установлено излишнее и неправомерное требование об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма, поскольку, по мнению заявителя, такое требование относится только к случаям, когда предметом контракта является отчуждение исключительного права, и не относится к случаям, когда предметом контракта является получение права использования результата интеллектуальной деятельности, в том числе посредством выдачи лицензии, либо когда заказчик приобретает право использования такого результата по основаниям, предусмотренным законом (статьи 1272-1280 ГК РФ);

3. Проект контракта, по мнению заявителя, не содержит конкретного условия о гражданско-правовой ответственности подрядчика за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, тогда как данное условие прямо предусмотрено частью 6 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

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

Представители заказчика и уполномоченного органа 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 – Департаментом государственного заказа Ярославской области – в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 12.07.2016 размещено извещение № 0171200001916000758 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на строительство автомобильной дороги Голенищево - Горохово в Некоузском муниципальном районе Ярославской области вместе с документацией об электронном аукционе, неотъемлемой частью которой является проект государственного контракта. Начальная (максимальная) цена контракта – 25 022 080,54 руб. (двадцать пять миллионов двадцать две тысячи восемьдесят рублей пятьдесят четыре копейки). Заказчиком выступило Государственное казённое учреждение Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба».

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).

Согласно части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона должна содержаться информация, указанная в статье 42 настоящего Федерального закона.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информация о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

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.

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

В извещении о проведении электронного аукциона (пункт 4 «Краткое изложение условий контракта») и документации об электронном аукционе (пункт 4 «Краткое изложение условий контракта» раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе и пункт 5.1 раздела 5 «Сроки выполнения работ» проекта государственного контракта) заказчиком и уполномоченным органом установлено следующее:

Начало работ – со дня заключения государственного контракта; окончание работ – в течение 60 календарных дней со дня заключения государственного контракта. Работы необходимо выполнять в соответствии с календарным планом выполнения работ (см. раздел 2 «Описание объекта закупки» документации об электронном аукционе).

В пункте 18.6 раздела 18 «Прочие условия» проекта государственного контракта заказчиком и уполномоченным органом установлено, что срок действия контракта – по 31.01.2017, а в части неисполненных обязательств – до полного их исполнения.

При этом законодательством о закупках не установлено каких-либо императивных норм, определяющих срок действия контракта или предельный срок действия контракта, соответственно, срок действия контракта может определяться заказчиком самостоятельно, как стороной контракта, определяющей его условия.

Исходя из пункта 4 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе объектом закупки является строительство автомобильной дороги Голенищево - Горохово в Некоузском муниципальном районе Ярославской области.

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 со статьей 702 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Пунктом 1 статьи 711 ГК РФ установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 720 ГК РФ заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику.

Таким образом, обязательства по контракту на выполнение подрядных работ считаются выполненными, когда работа была принята заказчиком в соответствии со статьей 720 ГК РФ и была произведена ее оплата (статья 711 ГК РФ).

Как было указано ранее, пунктом 5.1 раздела 5 «Сроки выполнения работ» проекта государственного контракта заказчиком и уполномоченным органом определено, что окончание выполнения работ подрядчиком должно произойти в течение 60 календарных дней со дня заключения контракта.

В пункте 8.8 раздела 8 «Порядок и сроки приемки заказчиком работ. Порядок и сроки оформления результатов приемки» проекта государственного контракта установлено, что акт приемки законченного строительством объекта подписывается заказчиком в течение 10 рабочих дней с даты предоставления подрядчиком документов в соответствии с перечнем документов, передаваемых подрядчиком заказчику для ввода законченного строительством объекта в эксплуатацию, подписанных подрядчиком, заказчиком и представителями организации, осуществляющими эксплуатацию сетей инженерно-технического обеспечения (при необходимости).

Следовательно, при условии заключения государственного контракта 22.08.2016 подрядчик должен исполнить взятые на себя обязательства по контракту (завершить работы по строительству автомобильной дороги Голенищево - Горохово в Некоузском муниципальном районе Ярославской области) до 21.10.2016, включительно. Заказчик в течение десяти рабочих дней (то есть не позднее 04.11.2016) должен осуществить приемку выполненных подрядчиком

работ и подписать акт приемки законченного строительством объекта. При этом в случае обнаружения дефектов при проведении приемки работы заказчик вправе принять решение отказать подрядчику в приемке работы и дать указание об устранении дефекта с указанием срока повторной приемки.

Иными словами, при данных условиях (подписание государственного контракта 22.08.2016) и исходя из положений проекта государственного контракта работы должны быть выполнены, и приемка их должна быть осуществлена, в случае отсутствия у заказчика претензий к результатам выполненных подрядчиком работ, 04.11.2016, а при наличии таких претензий – позднее.

Пунктом 4.1 раздела 4 «Порядок и сроки оплаты работ» проекта государственного контракта определен следующий порядок оплаты заказчиком выполненных подрядчиком работ: оплата работ осуществляется заказчиком в течение 60 (шестидесяти) календарных дней со дня подписания сторонами актов о приемке выполненных работ по форме КС-2, справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3 за отчетный месяц, с применением коэффициента понижения стоимости, равного соотношению цены контракта, определенной в результате проведения электронного аукциона, к начальной (максимальной) цене контракта, $K = \underline{\hspace{2cm}}$.

Следовательно, при указанных обстоятельствах выполненные подрядчиком работы должны быть оплачены заказчиком в случае отсутствия у последнего претензий не позднее 03.01.2017, а при наличии таковых – еще позднее.

Соответственно, взаимные обязательства сторон по контракту должны быть исполнены в случае отсутствия у заказчика претензий к выполненным подрядчиком работам в срок до 03.01.2017, включительно, либо, соответственно, позднее – при наличии таких претензий.

На основании вышеизложенного, Комиссия не усматривает в действиях заказчика и уполномоченного органа нарушений законодательства о закупках по установлению в документации об электронном аукционе (проекте государственного контракта) срока действия контракта – по 31.01.2017, поскольку данное положение документации об электронном аукционе не ограничивает количество потенциальных участников закупки, так как направлено исключительно только на то, чтобы все обязательства как заказчика, так и подрядчика были надлежащим образом исполнены в рамках срока действия контракта.

В отношении второго довода заявителя Комиссией установлено следующее.

Согласно требованиям части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки:

1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

3) непроведение ликвидации участника закупки – юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки – юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

4) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

5) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой

стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

7) отсутствие у участника закупки – физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица – участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

8) обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

9) отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, – участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

10) участник закупки не является офшорной компанией.

В соответствии со статьей 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

В силу пункта 1 статьи 1229 ГК РФ, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если ГК РФ не предусмотрено иное.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические

произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения.

Пунктом 10.1 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе установлены следующие требования, предъявляемые к участникам данного электронного аукциона:

1. Соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

2. Непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

3. Неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

4. Отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

5. Отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

6. Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

7. Отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями,

единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества;

8. Участник закупки не является офшорной компанией;

9. Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

Пункт 8 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ указывает на обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Исходя из анализа формулировки, указанной заказчиком и уполномоченным органом в пункте 10.1 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе, следует, что требование об обладании участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности предъявляется заказчиком к участнику закупки только при условии, что приобретение заказчиком прав на результаты интеллектуальной деятельности в связи с исполнением контракта прямо предусмотрено документацией об электронном аукционе.

На заседании Комиссии представители заказчика и уполномоченного органа пояснили, а также это вытекает из содержания документации об электронном аукционе, что в рамках исполнения данного государственного контракта заказчик не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности, поскольку при исполнении контракта, заключенного по результатам электронного аукциона, подрядчик не использует никакие результаты интеллектуальной деятельности (объекты авторских прав).

Таким образом, из содержания документации об электронном аукционе не следует, что заказчиком и уполномоченным органом установлено к участникам закупки обязательное требование об обладании исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, в связи с чем указанный в жалобе довод заявителя об излишнем и неправомерном установлении заказчиком при проведении электронного аукциона требования, предусмотренного пунктом 8 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, является несостоятельным.

В отношении третьего довода заявителя Комиссией установлено следующее.

Согласно положениям части 5 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Исходя из пункта 5 части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ в извещении о проведении электронного аукциона указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со статьями 28-30 настоящего Федерального закона.

В пункте 12 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об электронном аукционе заказчиком и уполномоченным органом установлено 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 объеме двадцати процентов от цены контракта.

Аналогичное требование установлено заказчиком и уполномоченным органом и в проекте государственного контракта: подрядчик обязан привлечь к исполнению настоящего контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме двадцати процентов от цены контракта (пункт 1.9 раздела 1 «Предмет контракта. Обеспечение исполнения контракта» проекта государственного контракта).

В соответствии с частью 6 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 настоящей статьи, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 настоящей статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 настоящей статьи. В контракты также должно быть включено обязательное условие о гражданско-правовой ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктом 10.7 раздела 10 «Ответственность сторон» проекта государственного контракта определено, что подрядчик несет гражданско-правовую ответственность за неисполнение установленного в пункте 1.9 настоящего контракта условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, заказчиком предусмотрена в проекте государственного контракта гражданско-правовая ответственность за неисполнение условия о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Поскольку законодательством о закупках не определен конкретный вид такой ответственности для подрядчика, Комиссия полагает, что заказчиком в данном случае соблюдено требование, предусмотренное частью 6 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, и данный довод заявителя является несостоятельным.

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 – Государственного казённого учреждения Ярославской области «Ярославская областная дорожная служба», уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области, при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на

строительство автомобильной дороги Голенищево - Горохово в Некоузском муниципальном районе Ярославской области (извещение №0171200001916000758) 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.