

Решение № 03-10.1/57-2016

о признании жалобы частично обоснованной

30 марта 2016 г.

г. Омск

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

«.....» – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

«.....» - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Стройинвест» (далее – заявитель, Общество) на действия бюджетного учреждения Омской области «Агентство жилищного строительства Омской области» (далее также заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по устранению строительных недостатков выявленных при заселении и в ходе эксплуатации жилого дома № 14 по ул. Светловская в ЖК «Московка-2» Ленинского АО г.Омска (извещение № 0352200027516000003) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей заказчика – «.....», директора; «.....», члена комиссии,

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. 2037э от 24.03.2016) жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03- 1821э от 24.03.2016) заказчиком были представлены материалы закупки (вх. № 2126 от 28.03.2016), а также письменные возражения на доводы жалобы заявителя.

Из представленных материалов и информации следует, что 29.02.2016 на

официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение № 0352200027516000003 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 5034669,67 руб.

Протоколом от 28.03.2016 электронный аукцион был признан несостоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе не подано ни одной заявки.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных заказчиком материалов, Комиссия установила следующее:

3.1. В жалобе заявителя указано, что «В статье 95 Федерального закона 44-ФЗ закреплено условие о том, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается. Условие об обеспечении исполнения контракта является существенным условием договора и попадает под действие указанной статьи.

В то же время, документации Заказчика, а именно пункт 9.1 Проекта контракта закрепляет окончательный размер обеспечения исполнения контракта (100693,39 рублей), который согласно ст. 95 44-ФЗ меняться не может. Однако Заказчиком не учтен порог снижения начальной (максимальной) цены контракта и не предусмотрены возможные случаи снижения НМЦК на двадцать пять и более процентов, и попадание тем самым аукциона под действие ст.37 Закона о контрактной системе. Таким образом, заказчик предоставляет аукционную документацию с нарушением законодательства о контрактной системе».

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

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

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Частью 1 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Таким образом, условие об обеспечении исполнения контракта является существенным условием контракта.

В силу части 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. **При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.**

При этом изменение размера обеспечения исполнения контракта **на этапе заключения контракта** не подпадает под исчерпывающий перечень случаев, предусмотренных частью 18 статьи 34 и частью 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Комиссией установлено, что в разделе 25 «Размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения договора» документации об электронном аукционе указано: «*Обеспечение исполнения контракта установлено в размере: 5% от начальной (максимальной) цены контракта и составляет 100693,39 руб.*».

Также в пункте 10.1 проекта контракта указано: «*Обеспечение исполнения контракта составляет 100693,39 рублей*».

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, **контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта**, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В силу части 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения

исполнения контракта в размере, указанном в [части 1](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.

Из приведенных норм следует, что при снижении начальной (максимальной) цены контракта в ходе проведения процедуры электронного аукциона на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, для заключения контракта участнику закупки необходимо представить по своему усмотрению либо обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, либо информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

Учитывая, что заказчиком в проекте контракта установлен конкретный размер обеспечения исполнения контракта, то в случае предоставления участником закупки обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза установленный размер обеспечения исполнения контракта, заказчику при заключении контракта необходимо будет внести изменение в существенное условие контракта, что не предусмотрено нормами Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного Комиссия считает действия заказчика по включению в **проект контракта** конкретного размера обеспечения исполнения контракта неправомерными, в связи с чем считает указанный довод жалобы **обоснованным**.

3.2. В жалобе заявителем приведен следующий довод: «*Постановлением Правительства РФ от 29.12.2015 N 1457 "О перечне отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых 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, запрещено" введены соответствующие ограничения на привлечение вышеуказанных организаций для строительства зданий, строительства инженерных сооружений и работ строительных специализированных, коды ОКВЭД 41-43 ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2) в нарушение части 3 статьи 14 ФЗ-44 в документации не содержится запрета*».

Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1](#), [частями 1.1](#) и [2](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#) (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

В силу пункта 6 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе в извещении о проведении электронного аукциона указываются требования, предъявляемые к участникам такого аукциона, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками такого аукциона в соответствии с [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2](#) (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 о контрактной системе установлено, что при осуществлении закупки заказчик устанавливает к участникам закупки единое требование о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Комиссия отмечает, что Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2015 г. № 1457 (далее - Постановление № 1457) утвержден перечень отдельных видов работ (услуг), выполнение (оказание) которых на территории Российской Федерации **с 1 января 2016 года запрещено** организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, (далее - Перечень) (опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> 30.12.2015) .

Комиссия считает необходимым отметить, что документация о закупке для государственных и муниципальных нужд разрабатывается заказчиком самостоятельно в соответствии с требованиями к содержанию документации о закупке, установленными положениями Федерального закона о контрактной системе и действующим законодательством Российской Федерации.

При осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки в соответствии со статьей 31 Федерального закона о контрактной системе, в том числе соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки (пункт 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе).

Таким образом, в случае, если Постановлением № 1457 установлены обязательные **требования к лицам, осуществляющим выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, заказчик устанавливает такие требования к участникам закупки.**

В указанный Перечень включены, в том числе работы и услуги, выполняемые для обеспечения государственных и муниципальных нужд (пункт 5 Перечня).

При этом выписка из Единого государственного реестра юридических лиц, представляемая участником закупки во второй части заявки на участие в электронном аукционе, является документом, с помощью которого заказчик, в том числе устанавливает соответствие такого участника требованиям пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе.

Таким образом, заказчик должен был установить в документации об электронном аукционе требования к участникам закупки в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, а не ограничения допуска товаров, работ и услуг в соответствии с частью 3 статьи 14 Федерального закона о контрактной системе как указывает заявитель.

На основании изложенного Комиссия считает довод жалобы о том, что «В нарушение части 3 статьи 14 ФЗ-44 в документации не содержится запрета» **необоснованным.**

Вместе с тем, учитывая, что в извещении и документации об электронном аукционе заказчиком не было установлено **требование к участникам закупки** о запрете оказания услуг организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, а также организациями, контролируемые гражданами Турецкой Республики и (или) организациями, находящимися под юрисдикцией Турецкой Республики, Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 6 части 5 статьи 63 и части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

4. В результате осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

4.1. В соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 31](#) Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в том числе о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства **о допуске к таким видам работ** (далее – свидетельство СРО). Иные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В силу части 3 статьи 52 ГрК РФ лицом, **осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства** (далее - лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает

соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным [частью 2](#) настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

Согласно части 3.1 статьи 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией **свидетельство о допуске к работам по организации строительства**.

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

Согласно [пункту 6 части 5 статьи 63](#) Федерального закона о контрактной системе 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.

В силу части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной [частью 1](#) настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с [частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, **должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) настоящего Федерального закона** и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать **документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) и [частью 2 статьи 31](#)** (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31](#) настоящего Федерального закона.

В пункте 1 раздела 14 «Требования к участникам электронного аукциона, установленные в соответствии с частью 1 статьи 31 Федерального закона» документации об аукционе указано: «соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся объектом закупки – подтверждается копией свидетельства о допуске к работам, указанным в Приложении №2 (Техническое задание) к документации об открытом аукционе в электронной форме, влияющих на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в соответствии с Перечнем видов работ, влияющих на безопасность объектов капитального строительства, утверждённого приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 №624, действующим на дату утверждения аукционной документации в электронной форме:

Если работы выполняются с привлечением участием третьих лиц (субподрядчиков), необходимо иметь свидетельство о допуске к выполнению работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) – жилищно-гражданское строительство (п.33.3 Перечня видов работ, утвержденных Приказом Минрегиона РФ от 23.06.2010 N 294).

Либо, в случае выполнения работ лично, свидетельство о допуске к выполнению работ по огнезащите строительных конструкций и оборудования (п.12.12. Перечня видов работ, утвержденных Приказом Минрегиона РФ от 23.06.2010 N 294)».

В подпункте 1.2 пункта 2 раздела 17 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Федерального закона и инструкция по ее заполнению» документации об аукционе указано, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

«Документы, подтверждающие соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона: (см. Раздел 14 п. 1 настоящей документации об открытом аукционе в электронной форме)».

Комиссия отмечает, что объектом закупки (извещение № 0352200027516000003) является выполнение работ **по устранению строительных недостатков** выявленных при заселении и в ходе эксплуатации жилого дома № 14 по ул. Светловская в ЖК «Московка-2» Ленинского АО г.Омска.

По мнению Комиссии, объект закупки **не относится** к работам по **строительству, реконструкции или капитальному ремонту** объектов капитального строительства, следовательно, работы, являющиеся предметом закупки могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

Таким образом, заказчик неправоммерно установил требование о наличии у участника закупки свидетельства СРО о допуске к выполнению работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) – жилищно-гражданское строительство (п.33.3 Перечня видов работ, утвержденных Приказом Минрегиона РФ от 23.06.2010 N 294), а также требование о предоставлении участниками закупки копии соответствующего свидетельства во второй части заявки.

4.2. На основании пункта 8 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должен содержаться размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено [статьей 96](#) настоящего Федерального закона), **а также информация о банковском сопровождении контракта в соответствии со [статьей 35](#) настоящего Федерального закона.**

В силу части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе **наряду с информацией, указанной в извещении** о проведении такого аукциона, должна содержать информацию, предусмотренную пунктами 1-12 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

Комиссия установила, что в разделе «Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта» извещения о проведении аукциона, сформированного программно-аппаратными средствами официального сайта, указано: *«В соответствии с п. 25 Аукционной документации».*

Однако информация о том, что банковское сопровождение контракта **не требуется** в пункте 25 документации об электронном аукционе отсутствует.

Учитывая изложенное, Комиссия усматривает в действиях заказчика нарушение пункта 8 статьи 42 и части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

4.3. Комиссией установлено, что в разделе «Преимущества» извещения № 03522000027516000003 размещенного на официальном сайте ЕИС указано: *«Субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям (в соответствии со Статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ)».*

В разделе «Ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ (согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ» того же извещения указано: «В соответствии с требованиями частей 1 и 3 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" в их взаимосвязи, участниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации».

Таким образом, участниками закупки извещения № 03522000027516000003 могут быть только субъекты малого предпринимательства или социально ориентированные некоммерческие организации.

В соответствии с частью 8 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлены ограничения в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи, в контракт, заключаемый с субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, включается обязательное условие об оплате заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта **не более чем в течение тридцати дней** с даты подписания заказчиком документа о приемке, предусмотренного [частью 7 статьи 94](#) настоящего Федерального закона.

Однако в пункте 2.4 проекта контракта указано: «Оплата производится в безналичной форме, единовременно и в полном объеме после приемки Заказчиком результата работ – **в течение одного месяца** после подписания акта о приемке выполненных работ по форме КС-2».

Комиссия отмечает, что в соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации

течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Частью 3 статьи 192 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока.

Учитывая, что частью 8 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе императивно определено, что срок оплаты заказчиком выполненной работы (ее результатов), отдельных этапов исполнения контракта определен днями (не более чем в течение тридцати **дней**), то установление заказчиком в проекте контракта условия о том, что срок оплаты исчисляется месяцами (*в течение одного месяца*) по мнению Комиссии не соответствует требованиям Федерального закона о

контрактной системе, поскольку количество дней в ряде месяцев в году превышает 30 дней, следовательно, оплата в таком случае может быть произведена за пределами 30 дневного срока установленного частью 8 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе.

4.4. В соответствии с частью 5 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе 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.

Частью 6 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

В пункте 6.7 проекта контракта указано: «Штрафы начисляются за неисполнение или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств, предусмотренных договором, в том числе в случае: **не привлечения в качестве субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций**; использования в ходе выполнения работ материалов ненадлежащего качества, их несоответствия государственным стандартам, условиям договора; установления факта перерыва движения транспортных средств, вызванного ненадлежащим выполнением Подрядчиком обязательств по настоящему договору, за исключением просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных договором. Размер штрафа устанавливается договором в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, и составляет _____ цены договора.

(Размер штрафа определяется в следующем порядке:

- 10 процентов цены договора в случае, если цена договора не превышает 3 млн. рублей;

- 5 процентов цены договора в случае, если цена договора составляет от 3 млн.

рублей до 50 млн. рублей;

- 1 процент цены договора в случае, если цена договора составляет от 50 млн. рублей до 100 млн. рублей;

- 0,5 процента цены договора в случае, если цена договора превышает 100 млн. рублей)».

Однако при этом Комиссия отмечает, что исходя из извещения № 0352200027516000003, закупка осуществлялась для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Таким образом, в нарушение части 5 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе заказчиком фактически была установлена ответственность для подрядчика, являющегося субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией, за непривлечение в качестве субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, в то время как указанное требование и соответственно ответственность за его не исполнение могут быть установлены только в отношении подрядчика, не являющегося субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией.

4.5. В соответствии с частью 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, 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. **Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.**

Указанная норма закреплена заказчиком подпунктом 1.6 пункта 1 раздела 26 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения муниципального контракта» документации об электронном аукционе.

Пунктом 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии со статьей 190 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 10.1 раздела 10 «Прочие условия» проекта контракта установлен срок действия контракта: *«Настоящий договор вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до полного исполнения сторонами принятых обязательств».*

Указанная формулировка фактически не позволяет определить срок окончания действия контракта, поскольку его наступление поставлено в зависимость от события, относительно которого неизвестно, произойдет оно или нет.

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки **не представляется возможным установить срок действия банковской гарантии**, поскольку заказчиком изначально не установлен срок действия контракта, при этом какого-либо порядка, позволяющего участнику закупки определить (рассчитать) срок действия банковской гарантии документация об аукционе не содержит.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15, пунктом 2 части 22 статьи 99, частью 8 статьи 106, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Стройинвест» на действия бюджетного учреждения Омской области «Агентство жилищного строительства Омской области» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по устранению строительных недостатков выявленных при заселении и в ходе эксплуатации жилого дома № 14 по ул. Светловская в ЖК «Московка-2» Ленинского АО г.Омска (извещение № 0352200027516000003) в части неправомерного установления заказчиком в проекте контракта фиксированного размера обеспечения исполнения контракта.

2. Признать в действиях бюджетного учреждения Омской области «Агентство жилищного строительства Омской области» нарушение требований частей 5 и 8 статьи 30, пункта 1 части 1 и части 6 статьи 31, части 2 статьи 34, пункта 8 статьи 42, пункта 6 части 5 статьи 63, пункта 2 части 1 и части 1 статьи 64, пункта 2 части 5 статьи 66, части 1 статьи 95, части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе.

В связи с тем, что электронный аукцион был признан несостоявшимся по причине

того, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе не подано ни одной заявки, предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок не выдавать.

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

Председатель Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»