

## Решение № 03-10.1/176-2016

о признании жалобы необоснованной

25 июля 2016 г.

г. Омск

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

<...>,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» (далее также заявитель, Общество, ООО «Стройинвест») на действия уполномоченного органа – Главного управления контрактной системы Омской области и заказчика – Администрации Азовского Немецкого национального муниципального района Омской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог в с. Азово (ул. 40 лет ВЛКСМ, ул. Новый проезд, ул. Советская, ул. Комсомольская, ул. Бухгольца, ул. Рабочая, ул. Шиллера, ул. Гагарина, ул. Садовая) (извещение № 0152200004716000251) (далее – электронный аукцион, закупка),

в отсутствие представителей заявителя и заказчика, извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

в присутствии представителя уполномоченного органа – <...>,

### УСТАНОВИЛА:

**1.** В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в закупке поступила (вх. № 5335э от 18.07.2016) жалоба заявителя на положения документации об электронном аукционе.

По мнению заявителя, при проведении закупки заказчиком, уполномоченным органом нарушены 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. № № 4831э от 18.07.2016) уполномоченным органом были представлены (вх. № 5493 от 21.07.2016) материалы электронного аукциона, а также возражения на доводы жалобы заявителя.

Из представленных материалов следует, что 30.06.2016 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт) были размещены извещение и документация об электронном аукционе

№ 0152200004716000251 на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог в с. Азово (ул. 40 лет ВЛКСМ, ул. Новый проезд, ул. Советская, ул. Комсомольская, ул. Бухгольца, ул. Рабочая, ул.Шиллера, ул. Гагарина, ул. Садовая) с начальной (максимальной) ценой контракта 20388941,68 руб.

01.07.2016 на официальном сайте размещены изменения в извещение и документацию об электронном аукционе.

На момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке (18.07.2016 в 11:00) поступила одна заявка.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 21.07.2016 №0152200004716000251-1 единой комиссией уполномоченного органа принято решение о её несоответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

**3.** В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

**3.1.** В соответствии с частью 8 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе **в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация о размере обеспечения исполнения контракта, порядке 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 пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе **документация об аукционе должна содержать** информацию о размере обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, **требования к обеспечению исполнения контракта.**

Таким образом, заказчик в извещении об осуществлении, закупки документации о закупке наряду со сроком и порядком предоставления обеспечения исполнения контракта должен указать требования к самому обеспечению, в том числе к его **минимальному сроку его действия.**

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.**

Данное требование установлено в пункте 2.1.5 раздела 27 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта» документации об аукционе и пункте 10.3 проекта муниципального контракта приложение № 3 к документации об электронном аукционе (далее – проект муниципального контракта).

Пунктом 12.1 проекта муниципального контракта установлено следующее *«Настоящий контракт вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует по 30 декабря 2016 года».*

Таким образом, при выборе способа обеспечения контракта в виде предоставления банковской гарантии участнику закупки представляется возможным установить минимальные требования заказчика к сроку действия обеспечения исполнения контракта, поскольку изначально установлен срок действия муниципального контракта, что соответствует требованиям части 8 статьи 42, пункту 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

В силу указанного Комиссия признала данный довод жалобы заявителя **необоснованным**.

**3.2.** В жалобе заявителем указано на нарушение уполномоченным органом, заказчиком части 6.1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе, поскольку в проекте контракта не установлено условие об отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с постановлением Правительства РФ от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)».

Согласно части 4 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

При этом частями 5, 7 и 8 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что заказчик обязан установить в контракте размер пени в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, размер пени, определенный в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту, а также размер штрафа в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за ненадлежащее исполнение сторонами своих обязательств по контракту.

В разделе 11 «Ответственность сторон» проекта контракта установлено обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частями 4 – 6, 7 – 9 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 6.1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе в 2015 и 2016 годах в случаях и в порядке, которые определены Правительством

Российской Федерации, заказчик предоставляет отсрочку уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществляет списание начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Во исполнение вышеуказанной нормы Федерального закона о контрактной системе принято постановление Правительства Российской Федерации от 14.03.2016 № 190 «О случаях и порядке предоставления заказчиком в 2016 году отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней)» (далее – постановление от 14.03.2016 № 190).

Комиссия отмечает, что Федеральным законом о контрактной системе не предусмотрено включение в проект контракта (договора) каких-либо сведений о предоставлении отсрочки уплаты неустоек (штрафов, пеней) и (или) осуществления списания начисленных сумм неустоек (штрафов, пеней).

Соответственно, отсрочка уплаты неустоек (штрафов, пени) предоставляется заказчиком **в общем порядке** в соответствии с постановлением от 14.03.2016 № 190.

Доказательств обратного в нарушение части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе заявителем не представлено, в связи с чем Комиссия признает данный довод жалобы **необоснованным**.

**3.3.** В соответствии с частью 1 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе **заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций** в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе, **путем:**

1) **проведения** открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, **электронных аукционов**, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются **только** субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;

2) **осуществления закупок с учетом положений части 5 статьи 30** Федерального закона о контрактной системе.

Частью 5 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено право заказчика при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) 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.

Согласно части 6 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе **условие о привлечении** к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с частью 1 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе, и включается в отчет, указанный в части 4 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе. 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 жалобе заявителя указано: «В соответствии с [частью 5 статьи 30](#) Закона N 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.

Согласно [части 6 статьи 30](#) Закона N 44-ФЗ условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном [частью 5 статьи 30](#) Закона N 44-ФЗ, включается в контракты с указанием объема такого привлечения, установленного в виде процента от цены контракта. Указанный объем учитывается в объеме закупок, осуществленных заказчиками у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с [частью 1 статьи 30](#) Закона N 44-ФЗ, и включается в отчет, указанный в [части 4 статьи 30](#) Закона N 44-ФЗ.

Таким образом, в случае, если в извещении об осуществлении закупки установлено указанное требование о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, но победителем данной закупки становится субъект малого предпринимательства или социально ориентированная некоммерческая организация, требование, предусмотренное [частью 5 статьи 30](#) Закона N 44-ФЗ, к нему не предъявляется.

При этом при подготовке проектов контрактов Заказчик должен формулировать условие о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций с указанием на то, что данное условие не применяется в случае, если контракт заключается с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), являющимся субъектом малого предпринимательства или

*социально ориентированной некоммерческой организацией».*

В разделе 18 «Ограничение участия в определении исполнителя (участниками электронного аукциона могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации)» документации об электронном аукционе уполномоченным органом установлено положение, предусмотренное пунктом 2 части 1 и частью 5 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе, а именно: **«Не установлено. Подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 15% от цены контракта».**

Аналогичное положение содержится в пункте 6.1.17 проекта контракта, а именно: *«Привлечь к исполнению настоящего контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 15% от цены настоящего контракта и предоставить Муниципальному заказчику в течение 10 (десяти) дней с даты заключения с субподрядчиком договора копию такого договора. За несоблюдение данного условия Исполнитель несет ответственность в соответствии с пунктом 11.9 настоящего контракта».*

Комиссия отмечает, что в Федеральном законе о контрактной системе отсутствует правовое регулирование порядка исполнения вышеуказанного условия в случае, если победитель аукциона будет сам являться субъектом малого предпринимательства, социально ориентированной некоммерческой организацией, соответственно, привлечение к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций, если такое условие установлено в документации об аукционе, **осуществляется подрядчиком на общих основаниях** и вне зависимости от того, является он или нет субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией.

Учитывая изложенное, Комиссия признала данный довод жалобы заявителя **необоснованным**.

Руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Стройинвест» на действия уполномоченного органа – Главного управления контрактной системы Омской области и заказчика – Администрации Азовского Немецкого национального муниципального района Омской области при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение

работ по ремонту автомобильных дорог в с. Азово (ул. 40 лет ВЛКСМ, ул. Новый проезд, ул. Советская, ул. Комсомольская, ул. Бухгольца, ул. Рабочая, ул. Шиллера, ул. Гагарина, ул. Садовая) (извещение № 0152200004716000251).

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

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>