

## РЕШЕНИЕ

по делу № 125-К/16

### о нарушении законодательства о контрактной системе

«04» августа 2016 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия)

в присутствии представителей: заказчика Казенного учреждения Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор» по доверенности от 18.08.2015г., уполномоченного органа Министерства экономического развития и туризма Республики Алтай по доверенности от 04.05.2016г., рассмотрела жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» при проведении электронного аукциона на ремонт гравийного покрытия на автомобильной дороге Черга-Беш-Озек-Усть-Кан-Талда-Карагай-гр. Казахстана с подъездом Талда-Тюнгур (природный парк «Белуха») км 64-000- км 75-000 (№ 0177200000916001423).

ООО «СТРОЙИНВЕСТ» должным образом уведомлено о дате и времени рассмотрения жалобы, явку представителя не обеспечило.

#### УСТАНОВИЛА:

В Алтайское республиканское УФАС России 28.07.2016г. (вх. 2158) поступила жалоба от ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (Башкортостан, г. Уфа, ул. Летчиков, 6 офис 14, 15) на действия заказчика КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» при проведении электронного аукциона на ремонт гравийного покрытия на автомобильной дороге Черга-Беш-Озек-Усть-Кан-Талда-Карагай-гр. Казахстана с подъездом Талда-Тюнгур (природный парк «Белуха») км 64-000- км 75-000 (№ 0177200000916001423).

Заявитель считает, что аукционная документация не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе.

Не согласившись с доводами заявителя 01.08.2016г., 02.08.2016г. (вх. 2190, 2218) уполномоченным органом Министерством экономического развития и туризма Республики Алтай и заказчиком КУ РА РУАД «Горно-Алтайавтодор» представлены письменные возражения на жалобу.

Комиссия по контролю в сфере закупок Алтайского республиканского УФАС России, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе, заслушав представителей заказчика и уполномоченного органа, установила следующее:

12.07.2016г. уполномоченным органом Министерством экономического развития и туризма Республики Алтай на официальном сайте ЕИС размещено извещение о проведении электронного аукциона на ремонт гравийного покрытия на автомобильной дороге Черга-Беш-Озек-Усть-Кан-Талда-Карагай-гр. Казахстана с подъездом Талда-Тюнгур (природный парк «Белуха») км 64-000- км 75-000.

Согласно извещению (№ 0177200000916001423):

- начальная (максимальная) цена контракта – 28 333 590,0 рублей;
- дата и время окончания срока подачи заявок – 28.07.2016 18-00 часов;
- дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 29.07.2016г.;
- дата проведения электронного аукциона – 01.08.2016г.

Заказчиком данного электронного аукциона является Казенное учреждение Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор».

В соответствии с ч.6 ст. 30 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» условие о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в случае, предусмотренном частью 5 данной 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 данной статьи, и включается в отчет, указанный в части 4 данной 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.

Заказчиком в п. 4.1.8 проекта контракта предусмотрено, что в ходе выполнения работ Подрядчик обязан привлечь субподрядные организации из числа субъектов малого предпринимательства (СМП) в размере 15 % от цены контракта, согласно ч.5 и ч.6 статьи 30 ФЗ от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ. При этом объем работ соответственно к выполнению, которых привлекались такие субподрядчики, учитывается в совокупном годовом объеме закупок. Подрядчик предоставляет сведения о заключенном контракте с субподрядчиками из числа СМП в течение 30 календарных дней с момента заключения такого договора (контракта): № и дата контракта, сумма в процентном соотношении от цены основного государственного контракта на ремонт асфальтобетонного покрытия объекта, наименование организации.

В п. 8.9 проекта контракта заказчиком установлено, что за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, из числа субъектов малого предпринимательства, Подрядчик несет гражданско-правовую ответственность.

На заседании Комиссии УФАС по РА представитель заказчика указала, что заказчик согласился с доводами заявителя и при направлении проекта контракта победителю аукциона в п. 8.9 учреждением внесены изменения, в следующей редакции: «За неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, Подрядчик несет гражданско-правовую ответственность в соответствии со ст. 330 ГК РФ, в

виде пени в размере 0,1% за каждый день просрочки от суммы финансирования на текущий финансовый год или штрафа в размере 7 495 рублей 66 копеек за неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, в течении 10 календарных дней, с момента окончания срока выполнения работ».

Таким образом, Комиссия УФАС по РА считает, что заказчиком нарушена ч.6 ст. 30 Закона о контрактной системе, в части неустановления конкретного вида гражданско-правовой ответственности за несоблюдение п. 4.1.8 контракта. Довод жалобы в данной части является обоснованным.

В связи с тем, что на дату рассмотрения жалобы нарушения заказчиком устранены (внесены изменения в п. 8.9 контракта), Комиссия УФАС по РА решила предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

В соответствии с ч. 4 ст. 31 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 31 Закона о контрактной системе дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Дополнительные требования к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг установлены постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям».

Согласно пункту 2 приложения № 1 к Постановлению № 99 к участникам закупки на выполнение работ строительных, включенных в коды 41.2, 42, 43 (кроме кода 43.13) Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014, в случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает 10 млн. рублей устанавливается дополнительное требование о наличии опыта исполнения (с учетом правопреемства) контракта (договора) на выполнение соответствующих работ строительных за последние 3 года до даты подачи заявки на участие в соответствующем конкурсе или аукционе. При этом стоимость ранее исполненного контракта (договора) составляет не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

В п.п. 5 п. 5 Информационной карты заказчиком указано, что вторая часть аукционной заявки должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным частью 2 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к

лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки:

- копию (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт; копию акта приема объекта капитального строительства и разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство, или в случаях, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с градостроительным законодательством Российской Федерации) или копию акта о приемке выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приема объекта капитального строительства, акт о приемке выполненных работ должны быть подписаны заказчиком и подрядчиком не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, аукционе. Стоимость ранее исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 20 процентов начальной (максимальной) цены контракта, договора (цены лота), на право заключить который, проводится закупка.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона заказчиком указан код по ОКПД2 42.11.20.000 - Работы строительные по строительству автомагистралей, автомобильных дорог, улично-дорожной сети и прочих автомобильных или пешеходных дорог, и взлетно-посадочных полос аэродромов, при этом начальная (максимальная) цена контракта составляет 28 333 590,0 рублей, в связи с чем, проведение аукциона относится к случаю, предусмотренному в пункте 2 приложения № 1 к постановлению Правительства № 99.

Таким образом, доводы жалобы в данной части являются необоснованными, так как заказчиком установлена конкретная группа строительных работ объекта капитального строительства, на выполнение которых заключается контракт (42.11.20.000).

В соответствии с частью 4 статьи 34 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, 8 статьи 34 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.

Правила определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом,

утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом».

Заказчиком в разделе 8 проекта контракта мерой ответственности за нарушение условий контракта установлена неустойка (штраф, пеня). Неустойка является одним из способов обеспечения исполнения обязательств (ст. 329 ГК РФ).

В п. 8.11 проекта контракта заказчиком предусмотрено, что в случае неуплаты подрядчиком неустойки в добровольном порядке заказчик имеет право удержать неустойку путем уменьшения суммы очередного платежа на сумму начисленной неустойки (пеней, штрафов) или взыскать их путем соразмерного удержания денежных средств, подлежащих оплате за выполненные работы. Заказчик перечисляет в установленном порядке данную неустойку (пеню, штрафы) в доход Бюджета Республики Алтай на основании платежного документа, оформленного Заказчиком, с указанием реквизитов государственного контракта и подрядчика, за которого осуществляется перечисление неустойки (пеней, штрафов) в соответствии с условиями контракта.

Согласно положениям статьи 41 Бюджетного кодекса Российской Федерации средства от применения мер гражданско-правовой ответственности относятся к неналоговым доходам бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

При этом платежи, являющиеся источниками формирования доходов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, согласно нормам статьи 40 Бюджетного кодекса РФ зачисляются на счета органов Федерального казначейства для их распределения этими органами в соответствии с установленными нормативами между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации.

Учитывая вышеуказанные нормы, по мнению Комиссии УФАС по РА, в целях оплаты денежного обязательства государственного заказчика - получателя бюджетных средств по государственному контракту в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения исполнителем по указанному контракту своих обязательств, условиями государственного контракта может быть предусмотрено на основании [статьи 313](#) Гражданского кодекса РФ, что исполнение обязательства исполнителя по государственному контракту по перечислению неустойки (штрафа, пеней) в доход бюджета бюджетной системы Российской Федерации возложено на государственного заказчика. Оплата государственного контракта может быть осуществлена путем выплаты исполнителю государственного контракта суммы, уменьшенной на сумму неустойки (пеней, штрафов) при условии перечисления в установленном порядке неустойки (штрафа, пеней) в доход соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации (письмо Минфина РФ от 26.12.2011 № 02-11-00/5959).

При этом оплата по контракту осуществляется на основании акта приемки товара (выполненных работ, оказанных услуг), в котором указываются: сумма,

подлежащая оплате в соответствии с условиями заключенного контракта; размер неустойки (штрафа, пени), подлежащий взысканию; основания применения и порядок расчета неустойки (штрафа, пени); итоговая сумма, подлежащая оплате исполнителю по контракту.

Таким образом, включение в проект контракта условия о том, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе произвести оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени), не противоречит требованиям Закона о контрактной системе (письмо ФАС России № АЦ/70978/15 от 10.12.2015г.). Следовательно, довод заявителя не нашел своего подтверждения.

Комиссия УФАС по РА, оценив изложенные сторонами обстоятельства, изучив представленные документы, руководствуясь п.1 ч. 15 ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика Казенного учреждения Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор» при проведении электронного аукциона на ремонт гравийного покрытия на автомобильной дороге Черга-Беш-Озек-Усть-Кан-Талда-Карагай-гр. Казахстана с подъездом Талда-Тюнгур (природный парк «Белуха») км 64-000 - км 75-000 (№ 0177200000916001423) обоснованной в части неустановления в проекте контракта конкретного вида гражданско-правовой ответственности поставщика за неисполнение условий о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

2. Признать заказчика Казенное учреждение Республики Алтай «Республиканское управление автомобильных дорог общего пользования «Горно-Алтайавтодор» нарушившим ч. 6 ст. 30 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. В связи с тем, что на дату рассмотрения жалобы нарушения заказчиком устранены (внесены изменения в п. 8.9 контракта), Комиссия УФАС по РА решила предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде Республики Алтай в течение трех месяцев в установленном законом порядке.