

## РЕШЕНИЕ

по делу № 348-16-Т о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

26.09.2016

г. Белгород

Комиссия Белгородского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 15.09.2016 № 279 «О создании комиссии по контролю в сфере закупок для рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Комиссия), при участии представителя заказчика – МКУ «Управление капитального строительства», представителя уполномоченного учреждения – МКУ «Управление по обеспечению деятельности органов местного самоуправления Губкинского городского округа», в отсутствие представителей заявителя – ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (о времени и месте рассмотрения жалобы уведомлено), рассмотрев материалы дела № 348-16 Т по жалобе ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения документации об электронном аукционе на выполнение работ по восстановлению асфальтобетонного покрытия дорог на территории Губкинского городского округа (закупка № 0826300021516000057) (далее - Аукцион), проведя внеплановую проверку в соответствии с пунктом 1 части 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 - Закон о контрактной системе),

### УСТАНОВИЛА:

В Белгородское УФАС России поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения документации об Аукционе.

Из жалобы следует, что документация об Аукционе не соответствует требованиям Закона о контрактной системе, а именно:

- 1) документация об Аукционе не содержит информацию о датах начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об Аукционе, что свидетельствует о нарушении п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе;
- 2) в проекте контракта документации об Аукционе содержится условие о праве заказчика на удержание неустойки из суммы оплаты по контракту в одностороннем порядке, что не соответствует требованиям законодательства РФ;

3) в нарушение требований Закона о контрактной системе в документации об Аукционе ненадлежащим образом установлены дополнительные требования к участникам закупки, которые предусмотрены постановлением Правительства РФ 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».

Уполномоченный орган – Муниципальное казенное учреждение «Управление по обеспечению деятельности органов местного самоуправления Губкинского городского округа» не согласен с доводами жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ». Представил возражение на указанную жалобу, из которого следует, что положения документации об Аукционе основаны на нормах Закона о контрактной системе.

На заседании Комиссии представители заказчика, уполномоченного органа поддержали доводы, изложенные в возражении уполномоченного органа на жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ», просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия, рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ», заслушав доводы участвующих лиц, проведя в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановую проверку, приходит к следующим выводам.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 29.08.2016 размещены извещение и документация об Аукционе.

Объект закупки – выполнение работ по восстановлению асфальтобетонного покрытия дорог на территории Губкинского городского округа.

Начальная (максимальная) цена контракта – 26 251 106,00 рублей.

На момент рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» контракт по результатам Аукциона не заключен.

Доводы ООО «СТРОЙИНВЕСТ», содержащиеся в жалобе, Комиссия считает обоснованными частично по следующим основаниям.

1) В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 42 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать порядок, даты начала и окончания срока предоставления участникам такого аукциона разъяснений положений документации о таком аукционе.

Вместе с тем, в нарушение п. 11 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об Аукционе не содержит даты начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об Аукционе.

Утверждение документации об аукционе с нарушением требований,

предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе, указывает на событие административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Между тем Комиссия считает, что выявленное нарушение Закона о контрактной системе не повлияло на результаты определения подрядчика, в связи с чем не требует выдачи предписания.

*2) Согласно пункту 12.17 проекта контракта документации об Аукционе сумма неустойки (штрафа, пени) может быть удержана Муниципальным заказчиком из суммы, подлежащей оплате Генеральному подрядчику за выполненные работы. В этом случае Муниципальный заказчик направляет Генеральному подрядчику в соответствии с ст. 410 ГК РФ уведомление об удержании суммы неустойки (штрафа, пени) из сумм, подлежащих оплате за выполненные работы.*

Таким образом, в проекте контракта предусмотрено право заказчика во внесудебном порядке уменьшать при осуществлении расчетов с подрядчиком стоимость выполненных работ на сумму неустойки за просрочку их выполнения, которое сторонами определяется как право на удержание либо зачет неустойки в счет оплаты выполненных работ.

Закон о контрактной системе не регулирует вопросы прекращения обязательств по государственным и муниципальным контрактам путем зачета требований.

При этом Гражданский кодекс РФ допускает такую возможность, если это не запрещено законом или договором. В соответствии с частью 4 [статьи 421](#) Гражданского кодекса РФ, условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

*Согласно письму ФАС России от 10.12.2015 №АЦ/70978/15 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.*

*Кроме того, как следует из письма Минфина РФ от 26.12.2011 N 02-11-00/5959, оплата государственного (муниципального) контракта может быть осуществлена путем выплаты исполнителю государственного (муниципального) 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 на основании платежного документа, оформленного получателем бюджетных средств, с указанием исполнителя, за которого осуществляется перечисление неустойки (пеней, штрафов) в соответствии с условиями государственного (муниципального) контракта.*

Из вышеизложенного следует, что довод жалобы о неправомерности условия, предусматривающего право заказчика на удержание суммы неустойки из суммы оплаты по контракту, является необоснованным.

3) Согласно ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать 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.

В силу ч. 2 ст. 31 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов, [дополнительные требования](#), в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Согласно ч. 3 ст. 31 Закона о контрактной системе [перечень](#) документов, которые подтверждают соответствие участников закупок дополнительным требованиям, указанным в [частях 2 и 2.1](#) настоящей статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

Из ч. 4 ст. 31 Закона о контрактной системе следует, что в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с [частями 2 и 2.1](#) настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

Согласно ч. 5 ст. 31 Закона о контрактной системе информация об установленных требованиях в соответствии с [частями 1, 1.1, 2 и 2.1](#) настоящей статьи указывается заказчиком в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.02.2015 №99 (далее - Постановление) установлено, что к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются путем проведения конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, закрытых конкурсов с ограниченным участием, закрытых двухэтапных конкурсов или аукционов установлены дополнительные требования согласно Приложению №1. Соответствие участников закупки указанным требованиям подтверждается документами, предусмотренными Приложением №1 к Постановлению.

Из пункта 2 Приложения №1 Постановления следует, что 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 устанавливаются следующие дополнительные требования: наличие 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. Документами, подтверждающими соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям, являются: копия (копии) ранее исполненного (исполненных) контракта (контрактов), договора (договоров) и акта (актов) выполненных работ; копии акта приемки 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 копия акта о приемке выполненных работ. При этом разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию должно быть выдано, а акт приемки 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.

Согласно примечанию к п. 2 Приложения №1 (**<\*>**) **Требуется наличие опыта исполнения контракта на выполнение работ, относящихся к той же группе работ строительных, на выполнение которых заключается контракт. При этом используются следующие группы работ строительных:**

**– работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства;**

**– работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).**

С учетом того, что предметом Аукциона являются работы, включенные в код 42 ОКПД2 (42.11.20) и начальная (максимальная) цена контракта превышает 10 млн. рублей (26 251 106,00 рублей), в извещении и документации об Аукционе должны быть установлены дополнительные требования к участникам закупки, предусмотренные Постановлением.

Как следует из п. 1.3 совместного письма Министерства экономического развития Российской Федерации № 23275-ЕЕ/Д28и и Федеральной антимонопольной службы № АЦ/45739/15 от 28.08.2015 (о позиции по вопросу применения Постановления) заказчик, в соответствии с ч. 3 ст. 64 Закона о контрактной системе устанавливает в документации о закупке группу работ, наличие контракта на выполнение которых требуется для подтверждения участниками закупки соответствия требованиям пункта 2 приложения №1 к Постановлению.

Вместе с тем, в документации об Аукционе дополнительные требования к участникам закупки, предусмотренные Постановлением, установлены без указания на группу работ, наличие контракта на выполнение которых требуется для подтверждения участниками закупки соответствия требованиям п. 2 приложения

№1 Постановления, что указывает на ненадлежащее исполнение ч. 3 ст. 64, ч. 4 ст. 31 Закона о контрактной системе.

Утверждение документации об аукционе с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе, указывает на событие административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» обоснованной в части:

– отсутствия в документации об Аукционе информации о датах начала и окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации об Аукционе;

– ненадлежащего установления в документации об Аукционе дополнительных требований к участникам закупки в соответствии с Постановлением.

2. Признать в действиях заказчика – Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» и уполномоченного учреждения – Муниципального казенного учреждения «Управление по обеспечению деятельности органов местного самоуправления Губкинского городского округа» нарушения ч. 4 ст. 31, п. 11 ч. 1 и ч. 3 ст. 64 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. В связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты определения подрядчика, предписание об устранении нарушений не выдавать.

4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Белгородского УФАС России, уполномоченному на составление протоколов об административных правонарушениях, для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по основаниям, предусмотренным в мотивировочной части настоящего решения.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: