

**МКУ «Отдел капитального строительства администрации Белгородского района»**

**(заказчик)**

308001, Белгородская область, г.  
Белгород, ул. Мичурина, д. 39-а

**Администрация Белгородского района**

**(уполномоченный орган)**

308007, Белгородская область, г.  
Белгород, ул. Шершнева, д. 1а

**Аукционная комиссия**

308007, Белгородская область, г.  
Белгород, ул. Шершнева, д. 1а

**ООО «СТРОЙИНВЕСТ»**

**(заявитель)**

450010, Башкортостан, г. Уфа, ул. Летчиков,  
дом 6, офис 14, 15

**ООО «РТС-тендер»**

127006, г. Москва, ул. Долгоруковская,  
д. 38, стр. 1

**Дело № 312-16-Т**

119049, г. Москва, 4-ый Добрынинский пер., 8 (БЦ «Добрыня», 9 этаж)

**РЕШЕНИЕ**

Резолютивная часть решения оглашена 02.09.2016

г. Белгород

Решение в полном объеме изготовлено 07.09.2016

Комиссия Белгородского УФАС России по контролю в сфере закупок, созданная в соответствии с приказом Белгородского УФАС России от 30.08.2016 № 255 «О создании комиссии по контролю в сфере закупок для рассмотрения жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее – Комиссия), в составе: <...>

, при участии представителей заказчика - МКУ «Отдел капитального строительства администрации Белгородского района» <...> (доверенность от 31.08.2016 б/н), уполномоченного органа - администрации Белгородского района <...> (доверенность от 27.11.2015 № 1463), в отсутствие представителей заявителя - ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (о времени и месте рассмотрения жалобы уведомлено), рассмотрев материалы дела № 312-16 Т по жалобе ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на положения документации об электронном аукционе на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство культурно-спортивного центра в с. Ближняя Игуменка

Белгородского района» (№ закупки 0126300029116000773), 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 электронном аукционе на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство культурно-спортивного центра в с. Ближняя Игуменка Белгородского района» (№ закупки 0126300029116000773) (далее – Электронный аукцион).

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

- 1) в проекте контракта документации об Электронном аукционе не установлен конкретный срок оплаты за выполненные работы, что является неправомерным и нарушает права подрядчика;
- 2) в нарушение положений Закона о контрактной системе, в документации об электронном аукционе не указан конкретный минимальный срок действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта;
- 3) извещение о проведении Электронного аукциона не содержит информацию о наличии у участников закупки свидетельств о допуске СРО на выполнение работ по объекту закупки, что нарушает положения пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе;
- 4) в проекте контракта документации об Электронном аукционе содержится условие о праве заказчика на удержание неустойки из суммы оплаты по контракту в одностороннем порядке, что не соответствует требованиям законодательства РФ.

Уполномоченный орган - администрация Белгородского района не согласен с доводами жалобы ООО «СТРОЙИНВЕСТ». Представил возражение на указанную жалобу, в котором утверждает, что документация об Электронном аукционе соответствует требованиям Закона о контрактной системе.

На заседании Комиссии представители заказчика, уполномоченного органа поддержали позицию, изложенную в возражении уполномоченного органа на жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ», считают 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) 29.07.2016 размещены извещение и документация об Электронном аукционе.

Объект закупки – выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство культурно-спортивного центра в с. Ближняя Игуменка Белгородского района».

Начальная (максимальная) цена контракта – 80 000 000,00 рублей.

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

1. В соответствии с частью 13 статьи 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги.

Согласно пункту 2.8 проекта контракта документации об Электронного аукционе *расчеты за выполненные работы осуществляются по проценту технической готовности объекта от твердой цены Контракта в соответствии с формами КС-2, КС-3, при условии строго выполнения утвержденного сторонами графика производства работ, в течение 90 банковских дней с момента согласования форм КС-2, КС-3 с Заказчиком.*

*Окончательный расчет за выполненные работы (100%) производится Заказчиком после выполнения всех работ, включая устранение дефектов, выявленных в ходе приемки работ и освобождения территории от принадлежащих Генеральному подрядчику строительных машин, инвентаря, материалов, другого имущества и строительного мусора, передачи Заказчику документов, справки КС-3 и актов форм КС-2, акта приемки работ по форме КС-11, акта приемки выполненных работ приемочной комиссией по форме КС-14, разрешения на ввод объекта в эксплуатацию в течении 90 банковских дней.*

В силу части 1 статьи 2 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.

В соответствии с частью 1 статьи 746 Гражданского кодекса РФ оплата выполненных подрядчиком по договору строительного подряда работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда.

Согласно статье 190 Гражданского кодекса РФ 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.

В силу части 1 статьи 314 Гражданского кодекса РФ если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения либо период, в течение которого оно должно быть исполнено (в том числе в случае, если этот период исчисляется с момента исполнения обязанностей другой стороной или наступления иных обстоятельств, предусмотренных законом или договором), обязательство подлежит исполнению в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода.

Таким образом, указание в проекте контракта документации об Электронном аукционе срока оплаты работ в виде периода времени соответствует положениям Гражданского кодекса РФ и не нарушает норм Закона о контрактной системе.

2. В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать информацию о размере обеспечения исполнения контракта, сроке и порядке предоставления указанного обеспечения,

требования к обеспечению исполнения контракта.

В силу части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе срок действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта, должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно пункту 13.1 проекта контракта документации об Электронном аукционе контракт вступает в силу с момента его подписания и в части основных обязательств действует по 31 декабря 2016 года.

Пунктом 2.22 проекта контракта документации об Электронном аукционе определено, что срок действия обеспечения исполнения обязательств по контракту должен не менее чем на 60 дней превышать предусмотренный контрактом срок действия контракта.

Таким образом, из проекта контракта документации об Электронном аукционе следует, что срок действия банковской гарантии должен превышать указанный заказчиком срок действия контракта минимум на 60 дней, что соответствует положениям Закона о контрактной системе и позволяет определить конкретный минимальный срок действия гарантии.

3. В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе в извещении о проведении Электронного аукциона должны быть указаны 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 Закона о контрактной системе, а также требование, предъявляемое к участникам такого аукциона в соответствии с [частью 1.1](#) (при наличии такого требования) статьи 31 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующее единое требование к участникам закупки: соответствие [требованиям](#), установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно извещению о проведении Электронного аукциона к участникам аукциона установлены единые требования в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе, которые изложены в части 4 раздела 1 «Общие положения», разделе 2 «Информационная карта» документации об Электронном аукционе.

Указанными положениями документации об Электронном аукционе предусмотрено следующее требование к участникам закупки:

*Членство в саморегулируемой организации и наличие свидетельств о допуске, выданных саморегулируемыми организациями на выполнение работ по строительству объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и являются предметом проводимого электронного аукциона, а также соответствие участника размещения заказа требованиям ч. 1.1 ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ.*

*В соответствии с нормами Градостроительного кодекса РФ, приказа Минрегионразвития РФ от 30.12.2009 года № 624 допуск на осуществление следующего вида работ:*

*III. Виды работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту*

*33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):*

*33.3. Жилищно-гражданское строительство.*

Таким образом, извещение о проведении Электронного аукциона с учетом наличия отсылки к конкретным положениям документации об Электронном аукционе предусматривает требование об обладании участниками закупки свидетельствами о допуске СРО на выполнение работ по объекту закупки, что соответствует положениям пункта 6 части 5 статьи 63 Закона о контрактной системе и не нарушает прав участников закупки.

4. Согласно пункту 2.24 проекта контракта документации об Электронном аукционе заказчик удерживает с Генерального подрядчика из сумм, причитающихся в счет оплаты выполненных работ по Контракту, денежные средства в размере штрафных санкций и пени, начисленные за невыполнение или ненадлежащее выполнение Генеральным подрядчиком обязательств по настоящему Контракту.

Из пункта 11.6 проекта контракта документации об Электронном аукционе следует, что неустойка (пеня, штраф) удерживается из суммы, подлежащей оплате Заказчиком Генеральному подрядчику по настоящему Контракту.

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.

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:**

Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» необоснованной

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: