



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150999
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

28.06.2016 № 7310/05-02

На № _____ от _____

ООО «СТРОЙИНВЕСТ»
450010, Башкортостан, г. Уфа,
ул. Летчиков, д. 6, офис 14,15
тел. 8-986-797-8065
эл.почта: ufa-stroyinvest@mail.ru

Администрация г.Переславля-Залесского
152020, Ярославская обл.,
г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.1
эл.почта: omz@admpz.pereslavl.ru
тел.: 8 (48535) 30841

ЗАО «Сбербанк - АСТ»
115184, г. Москва,
ул. Большая Татарская, д. 9
факс: +7 (495) 787-29-98
тел.: +7 (495) 787-29-97 / 99
тел.: (916) 509-81-49

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-02/170Ж-16

Резолютивная часть решения объявлена 23 июня 2016 года
Решение изготовлено в полном объеме 28 июня 2016 года

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии – начальник отдела контроля закупок Крюкова Т.В., ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок Лебедева С.Н., с участием:

от заказчика – Администрации г.Переславля-Залесского (далее – заказчик), представитель по доверенности Ермакова С.Н.,

от заявителя – ООО «СТРОЙИНВЕСТ» (далее также – заявитель), представителя не направили, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом,

от уполномоченного органа - Администрация Рыбинского муниципального района, представитель по доверенности Соколов С.М.,

от оператора электронной площадки – ЗАО «Сбербанк - АСТ», представителя не направили, о времени и месте рассмотрения уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - Администрации г.Переславля-Залесского; при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по реконструкции объекта капитального строительства "Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы "Ювента", Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8" (извещение № 0171300012016000020) (далее – аукцион), и осуществив внеплановую проверку в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от

05.04.2013г.№44-ФЗ), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14,

установила:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - Администрации г.Переславля-Залесского, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по реконструкции объекта капитального строительства "Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы "Ювента", Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8" (извещение № 0171300012016000020).

По мнению заявителя, его права и законные интересы нарушены тем, что аукционная документация на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по реконструкции объекта капитального строительства "Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы "Ювента", Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8" (извещение № 0171300012016000020) не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе:

1. заказчиком в нарушение требований законодательства о контрактной системе в документации об аукционе в электронной форме не установлено требование о наличии у участников закупки лицензии на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем и средств противопожарной защиты в соответствии с постановлением Правительства РФ от 30.12.2011 № 1225 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений»;

2. в проекте муниципального контракта, являющемся неотъемлемой частью аукционной документации, заказчиком неправомерно установлено требование к сроку оплаты выполненных работ, в частности использование заказчиком формулировки: «оплата в течение 90 дней» предоставляет заказчику право производить оплату как через один день, так и через 90 дней, то есть ставит срок оплаты в зависимость от отношений подрядчика и заказчика;

3. в нарушение требований части 5 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ заказчик не установил в документации об аукционе в электронной форме, в том числе в проекте муниципального контракта, условие о том, что участник закупки сам будет являться субъектом малого предпринимательства;

4. в проекте контракта, являющемся неотъемлемой частью аукционной документации, заказчиком неправомерно установлено условие о том, что «заказчик вправе обратиться с иском о взыскании на неустойку (штраф, пени) во внесудебном порядке. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязанностей, предусмотренных контрактом, Заказчик производит оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени)».

На основании вышеизложенного просит признать жалобу обоснованной.

Представители уполномоченного органа с доводами жалобы не согласны, представили письменные пояснения по существу жалобы и просят признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Заказчиком - Администрацией г.Переславля-Залесского, 31.05.2016 в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) размещено извещение № 0171300012016000020 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по реконструкции объекта капитального строительства "Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы "Ювента", Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8" вместе с аукционной документацией.

В отношении довода заявителя о том, что заказчиком в нарушение требований законодательства о контрактной системе в документации об аукционе в электронной форме не установлено требование о наличии у участников закупки лицензии на монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем и средств противопожарной защиты в соответствии с постановлением Правительства РФ от 30.12.2011 № 1225 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений», Комиссия Ярославского УФАС России установила следующее.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 63 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ 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.

Исходя из части 3 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ 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.

Исходя из пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 66 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать в числе прочих документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 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 соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает следующие единые требования к участникам закупки, в том числе, соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 4 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме предметом закупки является выполнение работ по реконструкции объекта капитального строительства «Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы «Ювента», Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8.

Согласно разделу 2 «Описание объекта закупки» документации об аукционе в электронной форме подрядчик для приведения конструкций здания в работоспособное состояние должен выполнить, в том числе работы по замене внутренних инженерных систем водоснабжения, канализации, отопления, вентиляции, скрытой проводки систем электроснабжения, электроосвещения, сигнализации и других инженерных систем, а также заказчиком определено, что состав и объем выполняемых работ определяются в соответствии с Приложением №1, 2 к Разделу 2 «Описание объекта закупки».

Приложение №2 к Разделу 2 «Описание объекта закупки» документации об аукционе в электронной форме содержит указание на сводный сметный расчет, локальные сметные расчеты.

Обратившись к локальным сметным расчетам, Комиссия Ярославского УФАС России установила, что в рамках выполнения работ по реконструкции объекта капитального строительства «Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы «Ювента», Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8 потенциальным участникам закупки необходимо также выполнить работы по монтажу пожарной сигнализации и оповещения на общую сумму 1 167,247 тысяч рублей.

В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений.

Постановлением Правительства РФ от 30.12.2011 № 1225 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений» утверждено положение о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (далее - Положение), включающее в себя перечень работ и услуг, составляющих деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (далее - Перечень).

Данный Перечень содержит такие виды работ как монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ (пункт 2 Перечня) и монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем (элементов систем) дымоудаления и противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ (пункт 4 Перечня).

До введения в действие Постановления Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 № 1225 «О лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений», согласно которому утверждено положение о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной

безопасности зданий и сооружений, а также перечень работ и услуг, составляющих деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, в состав которого входит, в том числе, монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ, а также монтаж, техническое обслуживание и ремонт систем оповещения и эвакуации при пожаре и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ, действовало Постановление Правительства Российской Федерации от 25.10.2006 № 625, которым было утверждено положение о лицензировании производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, согласно которому лицензия на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений выдавалась без указания конкретных видов работ.

Исходя из части 4 статьи 22 Закона N 99-ФЗ предоставленные до дня вступления в силу настоящего Федерального закона лицензии на виды деятельности, наименования которых изменены, а также такие лицензии, не содержащие перечня работ, услуг, которые выполняются, оказываются в составе конкретных видов деятельности, по истечении срока их действия подлежат переоформлению в порядке, установленном статьей 18 настоящего Федерального закона, при условии соблюдения лицензионных требований, предъявляемых к таким видам деятельности. Переоформленные лицензии действуют бессрочно.

Соответственно, осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений допускается только при наличии у лица, его осуществляющего, либо лицензии на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, выданной в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 № 1225, либо лицензии на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (до истечения срока действия последней), выданной в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.10.2006 № 625.

Следовательно, для выполнения работ по монтажу пожарной сигнализации и оповещения, включенных в состав работ по реконструкции объекта капитального строительства «Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы «Ювента», Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8, участники закупки должны обладать лицензией на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ (пункт 2 Перечня), а также по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем (элементов систем) дымоудаления и противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ (пункт 4 Перечня) либо лицензией на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, полученной до вступления в силу Постановления Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 № 1225.

Довод представителя заказчика о том, что установление заказчиком в документации об аукционе в электронной форме требования к участникам закупки о наличии копии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенным видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным кодексом

Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ, в соответствии с видами работ, утвержденными приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении перечня 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», со следующим видом работ:

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

является достаточным, поскольку согласно положениям проекта контракта подрядчик имеет право привлекать к исполнению контракта субподрядчиков, обладающих необходимыми для выполнения работ лицензиями, Комиссия считает несостоятельным по следующим причинам.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства), 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.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации в случае, если работы по организации строительства, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства включены в установленный в части 4 статьи 55.8 настоящего кодекса 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, лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации капитального ремонта.

Согласно части 4 статьи 55.8 ГК РФ Перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, устанавливается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с пунктом 33.3 Перечня 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, утвержденного Приказом Минрегионразвития от 30.12.2009 № 624 (далее - Перечень), работы по организации капитального ремонта объектов жилищно-гражданского строительства оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Таким образом, условием допуска к участию в закупках на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, должно являться обязательное наличие у участника закупки свидетельства о допуске к работам по организации капитального ремонта объектов жилищно-гражданского строительства.

При этом лицензирование деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и

сооружений) и выдача саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта являются различными формами регулирования профессиональной и предпринимательской деятельности, требование о наличии у субъектов предпринимательской деятельности свидетельства саморегулируемой организации одновременно с лицензией по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений) не противоречит сложившейся деловой практике на рынке строительных работ.

Входящие в предмет закупки работы по монтажу пожарной сигнализации и оповещения требуют для их выполнения наличия соответствующей лицензии на осуществление данной деятельности.

В случае отсутствия таких требований в аукционной документации победителем может стать лицо, не соответствующее требованиям законодательства.

Задачей законодательства о закупках является не столько обеспечение максимального числа участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и потребностям Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации целевых программ).

Таким образом, заказчик, не установив в извещении и аукционной документации требование о наличии у участников закупки копии выданной в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 № 1225 лицензии на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем пожарной и охранно-пожарной сигнализации и их элементов, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ (пункт 2 Перечня), а также деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту систем (элементов систем) дымоудаления и противодымной вентиляции, включая диспетчеризацию и проведение пусконаладочных работ (пункт 4 Перечня) или копии лицензии на производство работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, полученной до вступления в силу Постановления Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 № 1225, а также, не установив требование о представлении данных документов (лицензий) участниками закупки в составе вторых частей заявок, допустил нарушение **пункта 6 части 5 статьи 63, части 3 статьи 64, пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ.**

В ходе рассмотрения жалобы не нашел подтверждения довод заявителя о том, что в проекте муниципального контракта, являющемся неотъемлемой частью аукционной документации, заказчиком неправомерно установлено требование к сроку оплаты выполненных работ, в частности о том, что использование заказчиком формулировки: «оплата в течение 90 дней» предоставляет заказчику право производить оплату как через один день, так и через 90 дней, то есть ставит срок оплаты в зависимость от отношений подрядчика и заказчика.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Исходя из части 13 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие **о порядке и сроках оплаты** товара, **работы** или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их

количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ установлено, что 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.

Исходя из пункта 4 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме предметом закупки является выполнение работ по реконструкции объекта капитального строительства "Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы "Ювента", Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8".

В соответствии со статьей 702 Гражданского кодекса РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Следовательно, в данном случае на отношения по выполнению вышеуказанных работ распространяются положения Гражданского кодекса РФ о договоре подряда.

В силу статьи 711 Гражданского кодекса Российской Федерации если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно (то есть основанием для возникновения обязательства заказчика по оплате выполненных работ является сдача подрядчиком результата работ заказчику).

Следовательно, гражданское законодательство связывает возникновение у заказчика обязанности оплаты работ с фактом их выполнения и принятия.

В соответствии с пунктом 1 статьи 746 Гражданского кодекса Российской Федерации оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда. При отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре оплата работ производится в соответствии со статьей 711 настоящего Кодекса.

Исходя из статьи 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.

В пункте 3.7.2 раздела 3 «Цена контракта и порядок расчетов» проекта муниципального контракта заказчиком установлено, что расчеты между Сторонами производятся путем безналичных перечислений денежных средств с расчетного счета Заказчика на расчетный счет Подрядчика. Оплата выполненных Работ осуществляется **в течение 90 (девяносто) календарных дней** с даты подписания Сторонами актов о приемке выполненных работ (форма КС-2), справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) и на основании выставленного Подрядчиком счёта (счёта-фактуры, если последний является плательщиком НДС) в размере стоимости работ, указанной в

форме КС-3; окончательный расчет производится в течение **90 календарных дней** со дня подписания Заказчиком документов о приемке объекта в эксплуатацию, при этом общая сумма оплаты по контракту в 2016 году не может превышать 31250000 рублей.

Соответственно, основанием для возникновения гражданско-правового обязательства заказчика по оплате выполненных и принятых им работ в течение 90 календарных дней является подписания сторонами актов о приемке выполненных работ (форма КС-2), справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) и на основании выставленного Подрядчиком счёта (счёта-фактуры, если последний является плательщиком НДС) в размере стоимости работ, указанной в форме КС-3, при окончательном расчете - документов о приемке объекта в эксплуатацию.

Законодательство о закупках не содержит запрета на включение в проект контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе в электронной форме, положений относительно срока оплаты заказчиком выполненных подрядчиком работ путем указания на истечение периода времени, который исчисляется календарными днями.

Не содержит законодательство о закупках и ограничений по продолжительности периода времени, истечением которого определен заказчиком срок оплаты выполненных подрядчиком работ.

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России не усматривает в действиях заказчика нарушений законодательства о контрактной системе по установлению подобного срока оплаты заказчиком выполненных подрядчиком работ, поскольку данный срок определен однозначным образом, в полном соответствии с требованиями статьи 190 Гражданского кодекса РФ.

В отношении довода заявителя о том, что заказчик в нарушение требований части 5 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ не установил в документации об аукционе в электронной форме, в том числе в проекте муниципального контракта, условие о том, что участник закупки сам будет являться субъектом малого предпринимательства, Комиссией Ярославского УФАС России установлено следующее.

Пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ определено, что 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 настоящей статьи, путем 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.**

Согласно пункту 4 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме начальная (максимальная) цена контракта составляет **74 800 000 (Семьдесят четыре миллиона восемьсот тысяч) рублей 00 копеек.**

Следовательно, у заказчика не имелось права устанавливать в аукционной документации условия о том, что участником закупки будут являться субъекты малого предпринимательства, поскольку при определенной заказчиком в аукционной документации начальной (максимальной) цене контракта, законодателем установлен прямой запрет на осуществление закупок у субъектов малого предпринимательства.

Исходя из части 5 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013г. № 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.

Используя подобное право, заказчик установил в извещении о проведении аукциона в электронной форме и документации об аукционе в электронной форме (пункт 12 раздела 1 «Информационная карта аукциона», пункт 6.2.41 раздела «Права и обязанности подрядчика» проекта муниципального контракта) условие о том, что подрядчик обязан привлечь к исполнению настоящего контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 25% от цены контракта.

Законодательством о контрактной системе, равно как и документацией об аукционе в электронной форме, не ограничено право участия в аукционе в электронной форме лица, являющегося субъектом малого предпринимательства, напротив потенциальным участником закупки может выступить любой субъект, соответствующий требованиям установленным документацией об аукционе в электронной форме.

Таким образом, Комиссия Ярославского УФАС России не усматривает в рассматриваемых выше действиях заказчика нарушений законодательства о контрактной системе по установлению в аукционной документации.

В ходе рассмотрения жалобы не нашел подтверждения и довод заявителя о том, что в проекте контракта, являющемся неотъемлемой частью аукционной документации, заказчиком неправомерно установлено условие о том, что «заказчик вправе обратиться с иском о взыскании на неустойку (штраф, пени) во внесудебном порядке. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязанностей, предусмотренных контрактом, Заказчик производит оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени)».

В соответствии с частью 4 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Исходя из части 4 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ в контракт включается обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 13.10 раздела 13 «Ответственность сторон» проекта муниципального контракта заказчик вправе обратиться с иском о взыскании на неустойку (штраф, пени) во внесудебном порядке. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязанностей, предусмотренных контрактом, Заказчик производит оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени).

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ установлено, что 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.

Статьей 153 Гражданского кодекса РФ определено, что сделкой признается действие граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Пунктом 3 статьи 154 Гражданского кодекса РФ установлено, что для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка).

Исходя из пункта 4 раздела 1 «Информационная карта аукциона» документации об аукционе в электронной форме предметом закупки является выполнение работ по реконструкции объекта капитального строительства "Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы "Ювента", Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8".

В соответствии со статьей 702 Гражданского кодекса РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Следовательно, муниципальный контракт, заключаемый по итогам проведения данного аукциона в электронной форме, является двусторонней сделкой, сторонами по которому выступают заказчик и подрядчик.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Соответственно, любой потенциальный участник закупки, имеющий намерение принять участие в данном аукционе, ознакомившись с аукционной документацией, включая проект муниципального контракта, в полном объеме, имеет четкое и объективное представление о том, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком обязанностей, предусмотренных контрактом, заказчик производит оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени).

Кроме того, контракт заключается на условиях, согласованных обеими сторонами, поскольку, подавая заявку на участие в аукционе в электронной форме, участники закупки соглашались со всеми условиями, предусмотренными аукционной документацией, в том числе и положениями муниципального контракта.

В случае несогласия потенциального участника закупки с данным условием проекта контракта данный участник закупки не подает заявку на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 407 Гражданского кодекса РФ обязательства прекращаются полностью или частично по основаниям, предусмотренным Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В силу пункта 2 статьи 154, статьи 410 Гражданского кодекса РФ зачет как способ прекращения обязательства является односторонней сделкой, для совершения которой необходимы определенные условия: требования должны быть встречными, однородными, с наступившими сроками исполнения. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

Таким образом, стороны в двухсторонней сделке могут согласовывать основание прекращения обязательств заказчика по оплате выполненных работ, которое не является зачетом, то есть односторонней сделкой, но и не противоречит требованиям гражданского законодательства.

Исходя из положений статьи 421 Гражданского кодекса РФ стороны свободны в заключении договора и могут определять его условия по своему усмотрению, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Таким образом, стороны по обоюдному согласию могут избирать такой способ прекращения обязательства заказчика по оплате выполненных работ, являющихся предметом закупки, как удержание суммы неустойки в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком работ при окончательных расчетах по контракту (договору), следовательно, установление заказчиком подобного условия в проекте контракта, не является нарушением законодательства о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ, Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014г. № 727/14

решила:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНВЕСТ» на действия заказчика - Администрация г.Переславля-Залесского, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по реконструкции объекта капитального строительства "Здание муниципального образовательного учреждения дополнительного образования детей Центр внешкольной работы "Ювента", Ярославская область, г.Переславль-Залесский, пл.Народная, д.8" (извещение № 0171300012016000020) обоснованной в части нарушения заказчиком пункта 6 части 5 статьи 63, части 3 статьи 64, пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ.

2. Выдать заказчику - Администрации г.Переславля-Залесского, обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии



И.Г. Паутов



Т.В. Крюкова



С.Н. Лебедева