

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Балтик лигал сервисиз» (далее – Заявитель) на действия КГБУ «Управление автомобильных дорог транспорта Пермского края» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги «Кудымкар-Гайны» на участках км 68+000 – км 71+000, км 76+000 – км 84+000, км 87+830 – км 89+500, км 89+500 – км 92+000 в Кочевском районе Пермского края» (извещение № 0356200031312000196),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0356200031312000196 Заказчиком проводился открытый аукцион в электронной форме на право заключения муниципального контракта на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги «Кудымкар-Гайны» на участках км 68+000 – км 71+000, км 76+000 – км 84+000, км 87+830 – км 89+500, км 89+500 – км 92+000 в Кочевском районе Пермского края».

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) нарушены действиями Заказчика.

Выслушав доводы и возражения представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав и оценив представленные документы, Комиссия Пермского УФАС России установила следующее.

В соответствии с п.ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1-6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Согласно п. 4.3 проекта договора Заказчиком может быть заявлен мотивированный отказ в течение 10 календарных дней в приемке выполненных работ в целом или частично. Причинами отказа в приемке выполненных работ могут являться: несоответствие объемов предъявляемых работ фактически выполненным, некачественно выполненные работы, отступления от ПД, от проектов производства работ, СНиП, технических условий и других нормативных документов, отсутствие паспортов и сертификатов на применяемые материалы, полуфабрикаты и изделия, отсутствие результатов лабораторных анализов и испытаний, отсутствие требуемой исполнительной документации, а также неправильное оформление документов и пр. Заказчик имеет право непринятые работы не оплачивать.

В соответствии с ч.2 ст. 9 Закона о размещении заказов, контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.

Согласно [п. 1 ст. 753](#) ГК РФ заказчик, получивший сообщение подрядчика о готовности к сдаче результата выполненных по договору строительного подряда работ либо, если это предусмотрено договором, выполненного этапа работ, обязан немедленно приступить к его приемке.

Сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами. При отказе одной из сторон от подписания акта в нем делается отметка об этом и акт подписывается другой стороной. Односторонний акт сдачи или приемки результата работ может быть признан судом недействительным лишь в случае, если мотивы отказа от подписания акта признаны им обоснованными ([п. 4 ст. 753](#) ГК РФ).

[Пунктом 6 ст. 753](#) ГК РФ установлено, что заказчик вправе отказаться от приемки результата работ в случае обнаружения недостатков, которые исключают возможность его использования для указанной в договоре строительного подряда цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком.

Под невозможностью устранить недостатки заказчиком подразумеваются случаи, когда не только он сам или подрядчик не могут произвести соответствующие работы, но и те, при которых ему не удастся найти третью сторону, готовую принять на себя устранение недостатков.

Комиссия отмечает, что положения п.4.3 проекта договора, содержащее, в том числе, случаи отказа в приемке работ в случае отступления от проектной документации, от других нормативных документов, не нарушают требования Закона о размещении заказов, поскольку в соответствии с п.1.1 проекта договора, по настоящему договору Подрядчик обязуется на свой риск собственными и/или привлеченными силами и средствами выполнить полный комплекс работ по капитальному ремонту автомобильной дороги «Кудымкар-Гайны» на участках км 68+000 – км 71+000, км 76+000 – км 84+000, км 87+830 – км 89+500, км 89+500 – км 92+000 в Кочевском районе Пермского края, далее – Объект, в соответствии с нормативными актами РФ, утвержденной Заказчиком проектной документацией, завершить все работы и сдать в установленном порядке Объект в сроки, определенные настоящим Договором, а также исполнить гарантийные обязательства, а Заказчик обязуется принять результаты работ, выполненных Подрядчиком и оплатить их стоимость на условиях и в сроки, определенные настоящим Договором. В соответствии с п.1.2 договора, выполнение работ, качество их выполнения, виды работ, должны соответствовать нормативным документам, указанным в Перечне нормативных документов, обязательных при выполнении работ (Приложение № 3), утвержденной Проектной документацией.

Приложение № 3 к договору содержит перечень нормативных документов, обязательных при выполнении дорожных работ (ГОСТ, СНиП, ОДМ, ОДМД и т.п.).

Таким образом, работы, которые должны соответствовать нормативным документам, необходимо выполнять в соответствии с проектной документацией. При указанных обстоятельствах условие п.4.3 проекта договора о том, что

причиной отказа приемки работ может быть, в том числе, отступление от проектной документации и других нормативных документов, является законным.

В соответствии с п.5.2.13 проекта договора подрядчик обязан нести риск случайной полной или частичной гибели производимых работ до передачи Объекта, участков Объекта эксплуатирующей организации.

Согласно ч.1 ст. 741 ГК РФ риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, составляющего предмет договора строительного подряда, до приемки этого объекта заказчиком несет подрядчик.

Вместе с тем, поскольку в состав аукционной документации входит Приложение № 8 к договору «Акт приемочной комиссии по приемке законченного капитальным ремонтом и вводу в эксплуатацию объекта», в соответствии с которым передача Объекта, участков Объекта от генерального подрядчика к Заказчику происходит одновременно с передачей Объекта, участков Объекта от Заказчика к эксплуатирующей организации и по результатам приемки подписывается трехсторонний акт, Комиссия признает данный довод Заявителя необоснованным.

В соответствии с п.5.2.15 проекта договора Подрядчик обязан за свой счет и в сроки, определяемые Заказчиком, устранять все дефекты и недостатки в выполненных работах, обнаруженные во время производства работ или во время приемки работ.

Согласно ч.1 ст.723 ГК РФ в случаях, когда работа выполнена подрядчиком с отступлениями от договора подряда, ухудшившими результат работы, или с иными недостатками, которые делают его не пригодным для предусмотренного в договоре использования либо при отсутствии в договоре соответствующего условия непригодности для обычного использования, заказчик вправе, если иное не установлено законом или договором, по своему выбору потребовать от подрядчика, в том числе, безвозмездного устранения недостатков в разумный срок.

Довод Заявителя о том, что в данном пункте следовало указать какой именно срок будет установлен Заказчиком, является несостоятельным, поскольку ни ГК РФ, ни Закон о размещении заказов не содержит требования об указании конкретного срока в течение которого Подрядчик должен устранить дефекты и недостатки.

В п. 5.1.1 проекта договора указано, что Заказчик обязан предоставить Подрядчику при заключении договора материалы инженерных изысканий, проектно-сметную документацию.

В соответствии с ч.1 ст.743 ГК РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

При отсутствии иных указаний в договоре строительного подряда предполагается, что подрядчик обязан выполнить все работы, указанные в технической документации и в смете.

Согласно ч.2 ст.743 ГК РФ договором строительного подряда должны быть определены состав и содержание технической документации, а также должно

быть предусмотрено, какая из сторон и в какой срок должна предоставить соответствующую документацию.

Поскольку в п.5.1.1 проекта договора указано, что материалы инженерных изысканий, проектно-сметная документация будут переданы при заключении договора, установление какого-либо дополнительного срока не требуется.

В соответствии с п. 5.2.43 проекта договора Подрядчик обязан содержать участок дороги в пределах полосы отвода в соответствии с ГОСТ Р 50597-93 «Автомобильные дороги и улицы. Требования к эксплуатационному состоянию, допустимому по условиям обеспечения безопасности дорожного движения».

В соответствии с п. 6.18 проекта договора Подрядчик несет полную ответственность за несоблюдение требований по обеспечению безопасности дорожного движения при выполнении работ по настоящему Контракту, а также за непринятие мер по своевременному устранению помех в дорожном движении, запрещению или ограничению дорожного движения на отдельных участках дорог в случае, если пользование такими участками угрожает безопасности дорожного движения, в том числе административную ответственность по статье 12.34 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со ст. 12.34 КоАП РФ несоблюдение требований по обеспечению безопасности дорожного движения при ремонте и содержании дорог, железнодорожных переездов или других дорожных сооружений либо непринятие мер по своевременному устранению помех в дорожном движении, запрещению или ограничению дорожного движения на отдельных участках дорог в случае, если пользование такими участками угрожает безопасности дорожного движения, -

(в ред. Федерального [закона](#) от 28.12.2009 N 380-ФЗ)

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц, ответственных за состояние дорог, железнодорожных переездов или других дорожных сооружений, в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Согласно п.1 ГОСТ Р 50597-93, настоящий стандарт устанавливает перечень и допустимые по условиям обеспечения безопасности движения предельные значения показателей эксплуатационного состояния автомобильных дорог, улиц и дорог городов и других населенных пунктов, а также требования к эксплуатационному состоянию технических средств организации дорожного движения.

Представитель Заказчика пояснил, что Объект ремонтируется участками и движение полностью не перекрывается, Подрядчик должен содержать ту часть дорожного полотна, на которой не производятся работы.

Комиссия пришла к выводу, что указанные выше требования проекта договора являются законными, поскольку Подрядчик (на время проведения ремонта всего Объекта выступающий и в качестве эксплуатирующей организации) обязан содержать участок дороги в соответствии с ГОСТ Р 50597-93 и, в том числе, нести полную ответственность за несоблюдение требований по обеспечению безопасности дорожного движения, за непринятие мер по своевременному

устранению помех в дорожном движении, запрещению или ограничению дорожного движения на отдельных участках дорог в случае, если пользование такими участками угрожает безопасности дорожного движения.

В соответствии с п.5.2.3 проекта договора до утверждения Заказчиком локальных смет и Сводного Сметного Расчета, работы выполненные Подрядчиком по настоящему договору не принимаются и не оплачиваются.

Согласно п. 5.2.4 проекта договора Подрядчик обязан разработать и согласовать с Заказчиком до начала производства работ технологические карты, проект производства работ, регламентирующие технологию отдельных видов работ с целью обеспечения их надлежащего качества.

В п.5.2.6. проекта договора установлено требование о том, что Подрядчик обязан приступить к началу работ по Договору в течение 5 календарных дней и начать выполнять любые виды работ, указанные в Календарном графике производства работ (Приложение № 1). Начало работ по Договору оформляется актом.

В соответствии с п.5.2.5 проекта договора Подрядчик обязан выполнить геодезическую разбивку осей, произвести их закрепление на местности и сдать данные работы Заказчику до начала производства строительно-монтажных работ. В противном случае, строительно-монтажные работы Заказчиком не принимаются и не оплачиваются.

В п.5.2.20 проекта договора указано, что Подрядчик обязан при производстве работ на Объекте обеспечить условия для безопасного функционирования предприятий и организаций, расположенных в зоне производства работ, и заблаговременно, не менее чем за неделю, в письменной форме оповещать их о начале работ.

Согласно п.5.2.29 проекта договора при эксплуатации объекта в незавершенном состоянии (переходящий объект в зиму) Подрядчик обязан обеспечить нанесение дорожной разметки, согласно действующей дислокации, в том числе на участки производства строительно-монтажных работ, согласовать с Заказчиком и ГИБДД схему организации движения.

В соответствии с п.5.2.30 проекта договора Подрядчик обязан до начала производства работ согласовать с органами государственного надзора (в т. ч. ГИБДД) порядок ведения работ на Объекте и обеспечить соблюдение его на строительной площадке.

Согласно п.1 ст. 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Заявитель считает, что положения, содержащиеся в указанных выше пунктах, не дают возможность определить сроки на выполнение работ.

Комиссия находит данный довод не состоятельным, поскольку с соблюдением нормы, содержащейся в п.7 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов, в аукционной документации Заказчиком указаны сроки выполнения работ: с момента заключения контракта до: 20.10.2013 г. по 1 этапу, до 30.08.2014 г. по 2 этапу.

Требований об указании каких-либо промежуточных сроков Закон о размещении заказов не содержит. Более того, календарный график производства работ разрабатывается Подрядчиком.

В п. 5.2.21 указано, что Подрядчик обязан обеспечить на Объекте условия для работы представителей Заказчика, осуществляющих технический надзор (строительный контроль), с выделением помещения для организации рабочих мест, оборудованных средствами оргтехники, связи (включая мобильную) и транспортом.

Ссылка Заявителя о том, что данное требование нарушает нормы ст. 748 ГК РФ является несостоятельной, поскольку в данной норме регламентируется порядок осуществления контроля и надзора заказчиком за выполнением работ по договору строительного подряда.

Положение п.5.2.21 коррелирует с положением, указанным в п. 5.2.24 проекта договора, в соответствии с которым Подрядчик обязан в соответствии с требованиями СНиП 12-03-01, СНиП 12-04-2002 "Безопасность труда в строительстве" и Методическими рекомендациями по организации движения и ограждению мест производства дорожных работ, согласованных ДОБДД МВД РФ 19.02.2009 письмо № 13/6-1029 Подрядчик обеспечивает на объекте работ необходимые мероприятия по технике безопасности, в том числе ограждение, содержание и уборку строительной площадки и прилегающей к ней непосредственно территории, перевозку строительных материалов и отходов способом, не приводящим к загрязнению территории и окружающей среды, недопущению выноса грязи на колеса транспортных средств при их выезде со стройплощадки.

В п.5.4 проекта договора указано, что подписание настоящего Договора означает передачу Объекта, его участков от Заказчика к Подрядчику для выполнения работ по настоящему Договору.

Комиссия отмечает, что положения данного пункта не противоречат требованиям Закона о размещении заказов. Представитель Заявителя не смог пояснить какую именно норму нарушает положение п.5.4 проекта договора.

В п. 6.12 проекта договора указано, что уплата штрафных санкций за нарушение обязательств по Договору производится Подрядчиком на основании претензии Заказчика. Срок рассмотрения претензии и уплаты штрафных санкций – 10 дней.

Из письма ФАС России от 23.05.2011 г. № ИА/19716 следует, что уплата штрафных санкций производится путем перечисления денежных средств на счет, указанный в претензии. Если штрафные санкции не будут перечислены в указанный срок, Заказчик удерживает сумму штрафных санкций из суммы оплаты, причитающейся Подрядчику за выполненные работы. Подрядчик согласен на зачет штрафных санкций из суммы, причитающейся оплате Подрядчику за выполненные работы по Договору.

[Частью 10 ст. 9](#) Закона о размещении заказов предусмотрена ответственность поставщика (исполнителя, подрядчика) в виде неустойки (штрафа, пени) в случае просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом.

При этом согласно [ч. 11 ст. 9](#) Закона о размещении заказов в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

При этом в целях реализации указанных мер ответственности контракт должен содержать указание на основания применения ответственности и порядок определения размера неустойки (штрафа, пени).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик производит оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени).

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.

В случае если условиями контракта предусмотрена поэтапная поставка товаров (выполнения работ, оказания услуг) и соответствующая поэтапная оплата, то данная оплата должна производиться с учетом указанного выше порядка.

Таким образом, довод Заявителя является несостоятельным.

В п. 6.16 проекта договора указано, что Заказчик освобождается от ответственности за невыполнение обязательства по оплате работ, если Заказчику не были перечислены средства на финансирование данного Договора, либо они были перечислены с просрочкой платежа.

Согласно п.1 ст.702 ГК 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.

Согласно [п. 1 ст. 711](#) ГК РФ, 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.

Согласно [п. 1 ст. 746](#) ГК РФ оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором.

В соответствии со [ст. 309, 310](#) ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются.

Таким образом, с момента заключения договора, у Подрядчика возникает обязанность выполнить определенную работу, а у Заказчика возникает обязанность принять результат работы и оплатить его в установленные в договоре сроки (п.1 ст.746 ГК РФ).

В соответствии с ч.2 ст. 9 Закона о размещении заказов, контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.

При указанных обстоятельствах, в действиях Заказчика, установившего в п.6.16 проекта договора возможность освобождения от ответственности за невыполнение обязательства по оплате работ в случае, если не были перечислены средства на финансирование данного Договора, содержится нарушение ч.2 ст. 9 Закона о размещении заказов.

Комиссия отмечает, что п.6.16 проекта договора нарушает права и законные интересы потенциального победителя, поскольку обязательство оплатить результат работ возникает у Заказчика после приемки выполненных работ и не должно зависеть от наличия на счете Заказчика денежных средств, полученных на финансирование данного Договора.

На основании статей 17, 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Балтик лигал сервисиз» (далее – Заявитель) на действия КГБУ «Управление автомобильных дорог транспорта Пермского края» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту автомобильной дороги «Кудымкар-Гайны» на участках км 68+000 – км 71+000, км 76+000 – км 84+000, км 87+830 – км 89+500, км 89+500 – км 92+000 в Кочевском районе Пермского края» (извещение № 0356200031312000196) обоснованной в части незаконного установления в проекте договора требования о том, что Заказчик освобождается от ответственности за невыполнение обязательства по оплате работ, если Заказчику не были перечислены средства на финансирование данного Договора, либо они были перечислены с просрочкой платежа.

2. Признать в действиях КГБУ «Управление автомобильных дорог и транспорта Пермского края» выявленное в ходе рассмотрения жалобы нарушение ч.2 ст.9 Закона о размещении заказов.

3. Выдать КГБУ «Управление автомобильных дорог и транспорта Пермского края» предписание об устранении выявленных нарушений Закона о размещении заказов.

4. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц КГБУ «Управление автомобильных дорог и транспорта Пермского края» к административной ответственности за нарушение требований Закона о размещении заказов.

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