

Комиссия Курганского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Курганской области (далее Комиссия Курганского УФАС России), рассмотрев жалобу ООО «Центр» (далее – Заявитель) на действия уполномоченного органа Департамента экономического развития, предпринимательства и торговли Администрации г. Кургана и заказчика МУ «Управления дорожного хозяйства и благоустройства города Кургана» по размещению муниципального заказа путем проведения открытого аукциона в электронном форме (извещение 0143300006911000652) на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по вывозу мусора и осуществив внеплановую проверку в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов),

Установила:

В Курганское УФАС России поступила жалоба ООО «Центр» (вх. № 5446 от 03.10.2011) на действия уполномоченного органа Департамента экономического развития, предпринимательства и торговли Администрации г. Кургана и заказчика МУ «Управления дорожного хозяйства и благоустройства города Кургана».

В жалобе заявитель указал, что проект контракта не соответствует ГК РФ, т.к. фактически по настоящему проекту должны оказываться услуги, а не производиться работы (существенное условие договора — ч. 1 ст 432 ГК РФ).

В п. 5.1.5. проекта контракта, входящего в состав аукционной документации, содержатся требования, не предусмотренные ч. 2 ст 34 Федерального закона от 21.07.2005г №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд». Требования к исполнительной документации, являющейся внутренним документом участника размещения заказа, не входит в состав требований, предъявляемых к качеству, техническим характеристикам услуг, требованиям к их безопасности, и иным показателям, связанным с определением соответствия оказываемых услуг потребностям заказчика.

В п. 5.1.9 проекта имеется требование осуществлять вывоз мусора непосредственно на полигон. Возникает требование соблюдения определенных взаимоотношений участника заказа с третьими лицами. Предъявление таких требований прямо запрещено п. 2.1 ст 34 Закона №94-ФЗ. Кроме того, ч. 3.1 Закона прямо запрещено включение в аукционную документацию требование, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Уполномоченный орган не признал доводы заявителя, считая их не обоснованными, представил письменные возражения, в которых пояснил следующее:

В соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005г №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» уполномоченным органом на осуществление функций по размещению заказа Департаментом экономического развития, предпринимательства и торговли Администрации г. Кургана был размещен муниципальный заказ путем открытого аукциона в электронном форме на выполнение работ по вывозу мусора с несанкционированных свалок города Кургана в 2011г. Заказчиком данного муниципального заказа является муниципальное учреждение «Управление дорожного хозяйства и благоустройства города Кургана». Документация разработана и утверждена заказчиком.

Предположение заявителя о неверной квалификации договора, что муниципальный контракт, не соответствует требованиям ГК РФ- не состоятелен, поскольку заявитель не учитывает, что работы, выполняемые по договору подряда, заключаются в выполнении другой работы, результат которой передается заказчику.

В соответствии со 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 последний, в свою очередь, обязуется принять результат работы и оплатить его. В ст. 779 ГК РФ указано, что по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик — их оплатить. Таким образом, из буквального толкования данных норм следует, что по договору подряда прежде всего имеет значение достижение подрядчиком определенного результата, который передается заказчику. При возмездном же оказании услуг заказчика интересует именно деятельность исполнителя как процесс.

Что касается требований установленных пунктом 5.1.5 проекта муниципального контракта, следует пояснить, что Закон о торгах не запрещает предусматривать в проект контракта обязательства по предоставлению Исполнителем Заказчику исполнительной документации по выполненным работам. Пункт 5.19 проекта муниципального контракта не ограничивает количество участников так как

место вывоза и утилизация отходов органом местного самоуправления в рамках своих полномочий определено- Шуховской полигон твердых бытовых отходов. Вывоз в другие места, которые не предназначены для сбора и утилизации- образуют те же самые несанкционированные свалки мусора.

Заказчик не признал доводы заявителя, считает их необоснованными, представил письменные возражения, в которых пояснил следующее:

ООО «Центр» ссылается на то, что проект муниципального контракта не соответствует ГК РФ, а работы указанные в муниципальном контракте должны именоваться как «услуга». Но согласно ст. 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Правила настоящей главы применяются к договорам оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных, за исключением услуг, оказываемых по договорам, предусмотренным главами 37, 38, 40, 41, 44, 45, 46, 47, 49, 51, 53 настоящего Кодекса.

В соответствии со ст. 702 гл. 37 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. Все условия проекта муниципального контракта на вывоз мусора с несанкционированных свалок соответствуют положениям гл. 37 ГК РФ.

п. 5.1.5 проекта муниципального контракта содержит требования к подрядчику предоставлять исполнительную документацию. В ч. 2 ст. 34 Федерального закон от 21.07.2005г №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» указывается требования, предъявляемые к документации об аукционе. В документации об открытом аукционе в электронной форме не содержится требований к исполнительной документации.

В п. 5.1.9 проекта муниципального контракт указано, что вывоз мусора с несанкционированных свалок города Кургана осуществляется непосредственно на полигон твердых бытовых отходов. Данное требование обосновано производственной необходимостью.

В результате проведения внеплановой проверки установлено: что Уполномоченным органом на осуществление функций по размещению заказа является Департамент экономического развития, предпринимательства и торговли Администрации г. Кургана, заказчиком по размещению муниципального заказа путем проведения открытого аукциона в электронном форме (извещение 0143300006911000652) на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по вывозу мусора является МУ «Управление дорожного хозяйства и благоустройства города Кургана». Документация разработана и утверждена заказчиком.

Согласно ч.4 ст. 41.5 в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме указываются: предмет контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

При изучении аукционной документации, размещенной на сайте, установлено, что заказчик установил требование предоставить заказчику исполнительную документацию (п. 5.1.5 проекта контракта) и осуществлять вывоз мусора с несанкционированных свалок непосредственно на полигон (п. 5.1.9 проекта контракта).

В соответствии с ч.1-2 ст. 41.7 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в случае проведения открытого аукциона в электронной форме заказчик обеспечивает размещение документации об открытом аукционе в электронной форме на официальном сайте в срок, предусмотренный соответственно частями 1 и 2 статьи 41.5 настоящего Федерального закона, одновременно с размещением извещения о проведении открытого аукциона; документация об открытом аукционе в электронной форме должна быть доступна для ознакомления на официальном сайте без взимания платы.

В соответствии с 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 настоящего Федерального закона: документация об аукционе разрабатывается заказчиком и утверждается заказчиком; документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика; документация об аукционе не может содержать требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за

собой ограничение количества участников размещения заказа.

П. 5.1.5 проекта контракта не противоречит ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов, так как не содержит требований к участнику размещения заказа на стадии подачи заявки.. Требования предусмотренные п. 5.1.5 проекта контракта касаются выполнения работ победителем аукциона.

Вывоз мусора непосредственно на полигон, заказчик определяет согласно Решения Курганской городской думы №215 от 20.10.10 «Об утверждении генерального плана муниципального образования города Кургана», что не противоречит ч. 1 ст. 41.6.

Руководствуясь ст.ст. 17, 34, 41.5, 41.6, 41.7 ч. 6 ст. 60 ФЗ от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

Решила:

Признать жалобу ООО «Центр» необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.

Обжалование решения и предписания Курганского УФАС России не приостанавливает действие предписания.