

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-312-2013 о нарушении законодательства о размещении заказов

15 мая 2013 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Тихенького О.Л.,

Членов комиссии:

Начальника отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.,

специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Хамирзова С.Р.,

специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Неботовой И.Ю.,

специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и исполнения антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Закревской Н.Г.

В присутствии представителей:

от муниципального заказчика – <***> (доверенность от 14 мая 2013г.),

от заявителя жалобы, уведомленного надлежащим образом – на рассмотрение жалобы не явился.

Рассмотрев жалобу ИП <***> на действия муниципального заказчика - МБОУ СОШ №3, аукционной комиссии МБОУ СОШ №3 по факту размещения заказа путем проведения открытого конкурса №0321300015113000003 Выполнение работ по замене оконных блоков,

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ИП <***> на действия муниципального заказчика - МБОУ СОШ №3, аукционной комиссии МБОУ СОШ №3 по факту размещения заказа путем проведения открытого конкурса №0321300015113000003 Выполнение работ по замене оконных блоков.

По мнению заявителя, положения документации об открытом конкурсе не соответствуют требованиям Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и

муниципальных нужд».

Представитель муниципального заказчика представил письменные объяснения по факту жалобы, в которых пояснил следующее:

В п. 21 Документации о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на выполнение работ по замене оконных блоков в здании муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы №3 заказчик установил форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг: оплата за выполненные работы производится путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика в два этапа; 30 % - аванс, окончательный расчет по факту выполнения работ, после подписания сторонами акта выполненных работ КС-2 и справки КС-3 до конца 2013 года с лицевого счета заказчика, открытого в УФК по СК.

Пунктом 23 аукционной документации требование обеспечения исполнения договора не установлено.

Условия установления обеспечения исполнения обязанностей по контракту при проведении открытого аукциона в электронной форме регулируются п. 11 ч. 3 ст. 41.6 Федерального закона №94-ФЗ. Согласно этой норме документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта. Размер обеспечения исполнения контракта не может превышать 30 % начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, но не может быть менее чем размер аванса или, если размер аванса превышает 30 % начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), размер обеспечения исполнения контракта (цена лота) превышает 50 миллионов рублей, заказчик, уполномоченный орган обязаны установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от 10 % до 30 % начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не менее чем размер аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), если аванс превышает 30 % начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в размере, не превышающем на 20 % размер аванса, но не менее чем размер аванса. Заказчик, уполномоченный орган вправе определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены, а в случае поставок новых машин и оборудования, начальная (максимальная) цена контракта на поставки которых составляет 50 миллионов рублей и более, поставок медицинского оборудования обязаны определить такие обязательства и обязательство о предоставлении вместе с товаром обеспечения гарантии поставщика на товар в размере от 2 % до 10 % начальной цены контракта.

Таким образом, в п. 11 ч. 3 ст. 41.6 Закона №94-ФЗ предусмотрено право заказчика установить обеспечение контракта и специально оговариваются только отдельные случаи, когда он обязан это делать (начальная (максимальная) цена контракта превышает 50 миллионов рублей). Размер аванса имеет значение лишь для определения размера обеспечения, но не для самого возникновения указанной обязанности.

Об этом говорится в письме Минэкономразвития РФ от 15.09.2011г. №ОГ-Д28-1300:

«Положениями Закона предусмотрена возможность установления со стороны заказчика требований, в том числе обеспечения исполнения государственного (муниципального) контракта. В соответствии с положениями Закона (п. 15.2 ч. 4 ст. 22 Закона, п. 9 ч. 4 ст. 34 Закона, п. 11 ч. 3 ст. 41.6 Закона) заказчик, уполномоченный орган вправе, а в отдельных случаях обязан (если цена контракта свыше 50 млн. рублей) устанавливать требование обеспечения исполнения контракта».

ГК РФ предусматривает возможность обеспечения любых обязательств (глава 23 ГК РФ), не ограничивая те или иные случаи возникновения обеспечиваемых обязательств, виды договоров, из которых они могут возникать, виды самих обязательств и т.п. Исходя из принципа свободы договора, закрепленного в п. 2 ст. 1, п.п. 1, 4 ст. 421 ГК РФ, стороны могут согласовать установление любых обязательств, возникающих из договора.

Согласно Закону №94-ФЗ контракт заключается на условиях, содержащихся в документации об открытом аукционе в электронной форме и соответствующей заявке участника размещения заказа (ч. 10 ст. 41.12 Закона №94-ФЗ). То есть, заказчик может предусмотреть условия контракта, с которым будет заключаться контракт, может только согласиться. И поскольку право установления условий об обеспечении исполнения контракта или обеспечении гарантии Законом №94-ФЗ не ограничено специально, заказчик в любом случае вправе установить такие условия, кроме тех случаев, когда в силу специальных норм он обязан это делать.

Комиссия Ставропольского УФАС России, выслушав доводы стороны, проанализировав имеющиеся документы в материалах дела, проведя внеплановую проверку размещения заказа, установила следующее:

На основании ч. 1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Государственным заказчиком - МБОУ СОШ №3 г. Георгиевска была разработана документация открытого аукциона в электронной форме №0321300015113000003 Выполнение работ по замене оконных блоков.

В п. 21 Документации о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения гражданско-правового договора на выполнение работ по замене оконных блоков в здании муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы №3 заказчик установил форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг: оплата за выполненные работы производится путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика в два этапа; 30 % - аванс, окончательный расчет по факту выполнения работ, после подписания сторонами акта выполненных работ КС-2 и справки КС-3 до конца 2013 года с лицевого счета заказчика, открытого в УФК по СК.

П. 23 Документации открытого аукциона в электронной форме не установлено требование обеспечения исполнения договора.

В соответствии с п. 11 ч. 3 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О

размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта. Размер обеспечения исполнения контракта не может превышать тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, но не может быть менее чем размер аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или, если размер аванса превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), размер обеспечения исполнения контракта не может превышать на двадцать процентов размер аванса и не может быть менее чем размер аванса. В случае, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) превышает пятьдесят миллионов рублей, заказчик, уполномоченный орган обязаны установить требование обеспечения исполнения контракта в размере от десяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса) или, если размер аванса превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), в размере, не превышающем на двадцать процентов размер аванса, но не менее чем размер аванса. Заказчик, уполномоченный орган вправе определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены, а в случае поставок новых машин и оборудования, начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) на поставки которых составляет пятьдесят миллионов рублей и более, поставок медицинского оборудования обязаны определить такие обязательства (в том числе обязательства о предоставлении вместе с новыми машинами и оборудованием гарантий производителя и поставщика на товар) и обязательство о предоставлении вместе с товаром обеспечения гарантии поставщика на товар в размере от двух до десяти процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

На основании ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов Контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона.

Таким образом, Комиссией Ставропольского УФАС России в действиях муниципального заказчика нарушений норм требований действующего законодательства не установлено.

Комиссия, руководствуясь ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП <***> на действия муниципального заказчика - МБОУ СОШ №3, аукционной комиссии МБОУ СОШ №3 по факту размещения заказа путем проведения открытого конкурса №0321300015113000003 Выполнение работ по замене оконных блоков, необоснованной.

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