

Жалоба рассмотрена:
07 декабря 2010 года
г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Тверского УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии:

Демина И.С. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Фомин В.М. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля размещения государственного заказа,

Петрова Е.И. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Бутылина Н.К. – специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- департамента государственного заказа Тверской области: <...>,

- департамента строительного комплекса Тверской области: <...>,

- ООО «Комплект сервис»: <...>,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 15.12.2006 № 324, жалобу ООО «Комплект сервис» и проведя внеплановую проверку на основании части 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),

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 30.11.2010 поступила жалоба ООО «Комплект сервис» (далее – Заявитель) на действия департамента государственного заказа Тверской области и департамента строительного комплекса Тверской области при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на осуществление функций генерального проектировщика на разработку проектной документации по объекту «Комбинат школьного питания в г. Тверь» (далее - конкурс).

Заявитель полагает, что предусмотренный конкурсной документацией трехсторонний проект государственного контракта составлен в нарушение норм Закона и Гражданского кодекса Российской Федерации, поскольку возлагает определенные права и обязанности не на заказчика, а на заказчика-застройщика; кроме того, Законом не урегулирован порядок подписания государственного контракта третьей стороной. Кроме того, Заявитель отмечает, что пунктом 12.3 проекта государственного контракта неправомерно предусмотрена в завуалированной форме возможность одностороннего отказа заказчиком и застройщиком от исполнения контракта.

Департамент государственного заказа Тверской области (далее –

уполномоченный орган) с доводами Заявителя не согласен, полагая, что трехсторонний проект государственного контракта не противоречит требованиям Закона.

Департамент строительного комплекса Тверской области (далее – заказчик, департамент) по данному поводу пояснил, что понятия «заказчик» и «застройщик» в строительстве являются в основном тождественными. Согласно Положению о департаменте строительного комплекса, утвержденному постановлением администрации Тверской области от 30.10.2006 № 267-па, департамент наделен полномочиями государственного заказчика по строительству и реконструкции объектов социальной сферы, жилищно – коммунального и газового хозяйства для государственных нужд Тверской области за счет средств областного бюджета, включенных в адресную инвестиционную программу. В целях осуществления надлежащего контроля за работами на объектах адресной инвестиционной программы департамент заключает договоры на осуществление функций застройщика, то есть делегирует часть своих полномочий застройщику. Отбор застройщиков производится в соответствии с требованиями законодательства о размещении заказов. Застройщиком по данному объекту является ГУП «Тверьоблстройзаказчик», который отобран по результатам проведения открытого конкурса и с ним 16.09.2010 заключен государственный контракт. По мнению департамента, составление трехстороннего проекта государственного контракта не нарушает требований законодательства. Возможность расторжения проекта государственного контракта, в том числе и пункт 12.3, предусматривает случаи, при наступлении которых стороны могут прийти к соглашению о расторжении контракта, что не противоречит требованиям Закона.

Согласно части 1 статьи 57 Закона любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном главой 8 Закона, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа.

Частью 2 статьи 57 Закона предусмотрено, что обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной комиссии в порядке, предусмотренном главой 8 Закона, допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в случае признания конкурса несостоявшимся. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе.

Заявитель заявку на участие в конкурсе не подавал, в связи с чем Комиссией Тверского УФАС России после начала заседания Комиссии присутствующим представителям объявлено о проведении в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере размещения заказов департаментом государственного заказа Тверской области и департаментом строительного комплекса Тверской области при проведении конкурса, в ходе которой будет осуществляться, в том числе, проверка доводов Заявителя.

На заседание Комиссии Тверского УФАС России были представлены следующие

документы: извещение № 2010/176ОК-137 о проведении открытого конкурса от 16.10.2010, сведения об опубликовании извещения о проведении открытого конкурса в официальном печатном издании – газете «Тверская жизнь» от 16.10.2010 № 190 с изменениями от 03.11.2010 № 202; конкурсная документация от 14.10.2010 с изменениями от 02.11.2010; заявки участников размещения заказа – ООО «Спецмонтажстрой», ЗАО «ИнжСтройЭксперт», ООО «Ростехпроект» и ООО «Онега» на участие в конкурсе; протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе от 24.11.2010.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов сторон Комиссия Тверского УФАС России установила следующее.

1) 16.10.2010 уполномоченным органом опубликовано в официальном печатном издании – газете «Тверская жизнь» № 190 и размещено на официальном сайте Тверской области в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов www.gostorgi.tver.ru (далее – официальный сайт) извещение № 2010/176ОК-137 о проведении открытого конкурса (далее – извещение). В тот же день на официальном сайте размещена конкурсная документация. Согласно условиям, предусмотренным извещением и конкурсной документацией, предметом контракта является осуществление функций генерального проектировщика на разработку проектной документации по объекту «Комбинат школьного питания в г. Тверь «ПИР» при начальной (максимальной) цене контракта 18 371 174, 24 рубля.

В соответствии с «Заказом на выполнение работ» необходимо разработать проектную и рабочую документацию, выполнить инженерно-геодезические, инженерно-геологические изыскания по объекту: «Комбинат школьного питания в г. Тверь (ПИР)».

К конкурсной документации приложен проект государственного контракта, который является трехсторонним и заключается между заказчиком, застройщиком и исполнителем.

В соответствии с частью 1 статьи 9 Закона под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд.

Частью 2 статьи 9 Закона предусмотрено, что государственный контракт и муниципальный контракт заключаются в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Закона.

Статьями 154 и 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусмотрена возможность заключения многосторонних договоров.

Таким образом, заключение трехстороннего контракта не противоречит ни положениям Закона, которым не установлено количество сторон государственного контракта, ни нормам ГК РФ.

В этой части доводы Заявителя о предложении участникам размещения заказа проекта трехстороннего контракта признаны Комиссией Тверского УФАС России необоснованными.

2) Пунктом 12.3 проекта государственного контракта предусмотрено следующее: «Стороны договорились расторгнуть контракт по соглашению сторон также в случаях:

- задержки Исполнителем начала выполнения работ более, чем на десять рабочих

дней по причинам, не зависящим от Заказчика и/или Застройщика;

- нарушения Исполнителем условий контракта, ведущих к снижению качества работ, предусмотренных проектом и контрактом;

- систематического (более 3-х раз) несоблюдения Исполнителем требований по качеству работ;

- систематического срыва (более 3 раз) Исполнителем сроков выполнения работ (более чем на 10 дней), определенных в календарном плане производства работ;

- систематического нарушения исполнителем сроков выполнения работ, влекущего увеличение сроков окончания выполнения работ более чем на 15 (пятнадцать) дней согласно календарного плана производства работ при необеспечении требуемого качества проектной продукции».

Согласно части 8 статьи 9 Закона расторжение государственного или муниципального контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Установленное пунктом 12.3 контракта положение об условиях расторжения контракта не соответствует требованиям части 8 статьи 9 Закона, поскольку, с одной стороны, как указал Заявитель, в завуалированной форме устанавливает условия одностороннего – со стороны заказчика, расторжения контракта, с другой стороны позволяет подрядчику (исполнителю) избежать негативных последствий в случае наличия перечисленных нарушений условий исполнения контракта в виде включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков, которое возможно в случае расторжения контракта в судебном порядке.

Таким образом, доводы Заявителя в части включения пункта 12.3 в проект государственного контракта с нарушением части 8 статьи 9 Закона признаны Комиссией Тверского УФАС России обоснованными.

На основании изложенного и руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

решила:

1. Признать департамент государственного заказа Тверской области и департамент строительного комплекса Тверской области нарушившими часть 8 статьи 9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

2. Выдать департаменту строительного комплекса Тверской области предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

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

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии В.М. Фомин

Е.И. Петрова

Н.К. Бутылина

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/149-2010
о прекращении нарушения в сфере размещения заказов

07 декабря 2010 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Тверского УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Демина И.С. – руководитель управления,
члены Комиссии:

Фомин В.М. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля размещения государственного заказа,

Петрова Е.И. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Бутылина Н.К. – специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- департамента государственного заказа Тверской области: <...> ,

- департамента строительного комплекса Тверской области: <...> ,

- ООО «Комплект сервис»: <...> ,

на основании решения от 07.12.2010 по делу № 05-6/149-2010 и в соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 17 и частью 6 статьи 60 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)

предписывает:

1. Департаменту строительного комплекса Тверской области:

1.1. при заключении государственного контракта на осуществление функций генерального проектировщика на разработку проектной документации по объекту «Комбинат школьного питания в г. Тверь» исключить пункт 12.3 государственного контракта.

1.2. В срок до 30.12.2010 представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

Примечание: Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность за неисполнение предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. В случае неисполнения предписания Тверское УФАС России вправе обратиться в суд, арбитражный суд с требованием о понуждении совершения действий, соответствующих законодательству Российской Федерации, с заявлением в защиту прав и законных интересов участников размещения заказа.

Председатель Комиссии И.С. Демина

Члены Комиссии В.М. Фомин

Е.И. Петрова

Н.К. Бутылина

