

РЕШЕНИЕ

«07» августа 2012 года

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Председателя комиссии: Стельмах С.В. – заместителя руководителя
Кемеровского УФАС России;

Членов Комиссии: Лыжина Д.А. - начальника
отдела государственного
и муниципального заказа;

Родновой О.В. - старшего государственного инспектора
отдела государственного
и муниципального
заказа,

Михалевой Е.Е. - ведущего специалиста-эксперта
отдела государственного
и муниципального заказа,

при участии:

- <.....> – представителя ООО «Промгражданстрой», по доверенности,

рассмотрев дело № 246/З-2012, возбужденное по признакам нарушения заказчиком - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» законодательства о размещении заказов, и в результате проведения внеплановой проверки 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 по тексту – ФЗ № 94-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

31.07.2012г. в адрес Кемеровского УФАС России поступила жалоба ООО «Промгражданстрой» на действия заказчика - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» при проведении открытого аукциона в электронной форме №0339300049212000181 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство водопровода по ул. Сиреневая в д. Береговая, Кемеровского района (2 очередь)».

06.08.2012 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили дополнения к жалобе.

Заявитель считает, что документация об аукционе противоречит требованиям законодательства о размещении заказов:

- в аукционной документации отсутствует требование о наличии у участников размещения заказа допуска СРО к работам, являющимся предметом аукциона (код 33.7 «Объекты водоснабжения и канализации»);

- в проекте муниципального контракта отсутствует форма, сроки и порядок оплаты промежуточных работ;

- в проекте муниципального контракта отсутствует форма, сроки и порядок оплаты возможной 20% предварительной оплаты, тогда как такое требование является обязательным;

- в проекте муниципального контракта незаконно установлена в качестве условий платежа зависимость от обязательств третьих лиц;

- пункт 4.11 проекта контракта содержит требования к участнику размещения заказа, не предусмотренные ФЗ № 94-ФЗ;

- аукционная документация содержит требование к обеспечению контракта в виде договора поручительства, что противоречит ФЗ от 20.07.2012 г. № 122-ФЗ «О внесении изменений в ФЗ № 94-ФЗ» в части исключения обеспечения исполнения контракта в форме поручительства третьих лиц.

В процессе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки порядка проведения открытого аукциона в электронной форме №0339300049212000181 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство водопровода по ул. Сиреневая в д. Береговая, Кемеровского района (2 очередь)» Кемеровским УФАС России установлено:

10.07.2012г. на официальном сайте РФ для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0339300049212000181 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального

строительства: «Строительство водопровода по ул. Сиреневая в д. Береговая, Кемеровского района (2 очередь)» и аукционная документация.

На участие в открытом аукционе в электронной форме была подана 1 (одна) заявка.

03.08.2012г. единой комиссией в составе: председателя комиссии К.А. Зорина, заместителя председателя И.И. Алимова, членов комиссии Н.В. Ярмакович, Т.А. Разумович, И.В. Беяниной была проведена процедура рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе, в результате которой принято решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа №1. Открытый аукцион в электронной форме был признан несостоявшимся (Протокол от 03.08.2012г. рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме).

07.08.2012г. единой комиссией МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» в составе: председателя комиссии К.А. Зорина, заместителя председателя И.И. Алимова, членов комиссии Н.В. Ярмакович, Т.А. Разумович, И.В. Беяниной была рассмотрена вторая часть заявки участника № 1 (ООО «СЦ «КВОЛИТИ») и признана соответствующей требованиям аукционной документации, заказчику и ООО «СЦ «КВОЛИТИ» выдана рекомендация заключить контракт (Протокол от 07.08.2012г. подведения итогов открытого аукциона в электронной форме).

В соответствии с частью 5 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частями 3 и 4 данной статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 ФЗ № 94-ФЗ.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 94-ФЗ при размещении заказа путем проведения торгов устанавливается обязательное условие в отношении участников размещения заказа об их соответствии требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

При этом в силу части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ лицо, осуществляющее строительство, 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.

Частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса РФ установлено, что в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства включены в перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией

свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Следовательно, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым заказчиком в документации об аукционе в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 94-ФЗ, должно являться **обязательное наличие у участника размещения заказа свидетельства о допуске к работам по организации строительства.**

Исходя из вышеизложенного, Комиссией Кемеровского УФАС России были сделаны следующие выводы:

Предметом рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме является строительство водопровода по ул. Сиреневая в д. Береговая, Кемеровского района (2 очередь).

В состав работ, являющихся предметом аукциона, включены работы, предусмотренные Перечнем 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, утвержденным Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 N 624, вследствие чего заказчик должен был включить в состав аукционной документации требование о наличии у участников размещения заказа **свидетельства СРО на выполнение работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым заказчиком или застройщиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (код 33.7 «Объекты водоснабжения и канализации»).**

Согласно пункту 1.6.3.1 аукционной документации участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом настоящего аукциона, если такие требования установлены, информация о них содержится в информационной карте аукциона.

В информационной карте аукциона в качестве требования к участникам размещения заказа установлено наличие свидетельства СРО о допуске к работам, указанным в части 3 «Техническое задание» аукционной документации (при необходимости получения допуска на данные виды работ в соответствии с действующим законодательством).

Таким образом, заказчиком в аукционных условиях о соответствии участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме (наличие допуска СРО к работам, являющимся предметом аукциона), не предусмотрено, что противоречит части 5 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ.

В соответствии с частью 4 статьи 11 ФЗ № 94-ФЗ кроме указанных в частях 1 - 3 статьи 11 ФЗ № 94-ФЗ требований и установленных в соответствии со статьей 55.3 Федерального закона о размещении заказов требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Пунктом 4.11 проекта муниципального контракта предусматривается возможность **по согласованию с Заказчиком** привлекать к выполнению работ субподрядные организации. При этом Подрядчик несет ответственность перед заказчиком за ненадлежащее исполнение третьими лицами условий контракта.

В соблюдение части 1 статьи 706 Гражданского кодекса РФ в проекте муниципального договора Заказчиком не установлен запрет на выполнение работ с привлечением субподрядных организаций.

Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц. В случае выполнения таким лицом указанных работ лично данное лицо должно обладать при выполнении таких работ соответствующим свидетельством о допуске к отдельным видам работ. При этом выполнение работ с привлечением субподрядных организаций возможно осуществлять им самостоятельно, без необходимости согласования привлекаемой субподрядной организации с Заказчиком.

Таким образом, заказчиком в аукционной документации установлены требования к участникам размещения заказа, не предусмотренные ФЗ № 94-ФЗ, что противоречит части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Доводы заявителя о том, что в проекте муниципального контракта отсутствует форма, сроки и порядок оплаты промежуточных работ, форма, сроки и порядок оплаты возможной 20% предварительной оплаты Комиссией Кемеровского УФАС России не рассматривается в качестве нарушения действующего законодательства.

Согласно части 1 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 ФЗ № 94-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ № 94-ФЗ документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Пунктом 8 части 4 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 данной статьи сведениями должна содержать форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг.

В пункте 1.5 информационной карты аукциона, а также в пунктах 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 проекта муниципального контракта заказчиком были установлены форма, сроки и порядок оплаты работ:

Оплата за фактически выполненные Подрядчиком объёмы работ производятся по безналичному расчету путем перечисления денежных средств на счет Подрядчика в течение 200 банковских дней после подписания окончательного акта приёмки выполненных работ и справок (формы КС-2, КС-3) без замечаний, счета-фактуры Подрядчика с приложенным к ним пакетом исполнительной документации. Оплата промежуточных работ может быть произведена по усмотрению Заказчика.

Все расчеты Заказчик производит перечислением средств на реквизиты Подрядчика. В случае изменения реквизитов Подрядчик должен известить Заказчика письменно в течение 5-ти рабочих дней, изменения вносятся в настоящий муниципальный контракт.

Заказчик осуществляет оплату поручаемых работ по настоящему контракту за счет средств бюджета Кемеровского муниципального района. Оплата осуществляется по мере поступления финансирования в распоряжение Заказчика из бюджета Кемеровского муниципального района.

Поскольку в соответствии с документацией об аукционе выполнение работ осуществляется не поэтапно (срок выполнения работ – с 22.08.2012г. по 20.11.2012г.), заказчиком не указывался порядок и сроки оплаты промежуточных работ.

Четкие форма, порядок и сроки оплаты работ указаны в пункте 3.1 проекта муниципального контракта, вследствие чего зависимости условий оплаты от обязательства третьих лиц документацией об аукционе не предусмотрено.

Из формулировок условий пунктов 3.1, 3.2 проекта муниципального контракта следует, что заказчик **по своему усмотрению может произвести оплату промежуточных работ**, заказчик **вправе произвести авансовый платеж** в размере **не более 20%** от суммы настоящего контракта. Указанные условия проекта муниципального контракта не предусматривают обязательной оплаты промежуточных работ, обязательной авансовой оплаты в каком-либо размере. Следовательно, установление в аукционной документации формы, сроков и порядка оплаты возможных промежуточных выплат, возможного аванса не является обязательным.

Таким образом, заказчиком при утверждении документации об аукционе №0339300049212000170 были соблюдены положения пункта 8 части 4 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ.

Относительно довода заявителя о том, что данная аукционная документация содержит требование к обеспечению контракта в виде договора поручительства, что, по мнению заявителя, противоречит Федеральному закону от 20.07.2012 г. № 122-ФЗ «О внесении изменений в ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ от 20.07.2012 г. № 122-ФЗ «О внесении изменений в ФЗ № 94-ФЗ») необходимо отметить следующее:

Федеральный закон от 20.07.2012 г. № 122-ФЗ «О внесении изменений в ФЗ № 94-ФЗ» вступил в законную силу 22.07.2012 г. В связи с этим, по торгам, объявленным до

23.07.2012 г. участник размещения заказа, с которым заключается контракт, вправе представить обеспечение исполнения контракта в форме договора поручительства.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме №0339300049212000181 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство водопровода по ул. Сиреневая в д. Береговая, Кемеровского района (2 очередь)» опубликовано на официальном сайте 10.07.2012 г., то есть до даты вступления в законную силу ФЗ от 20.07.2012 г. № 122-ФЗ «О внесении изменений в ФЗ № 94-ФЗ». Опубликованная ранее вступления в законную силу названного закона, документация открытого аукциона в электронной форме №0339300049212000181 может содержать требование заказчика к участнику размещения заказа о возможности обеспечения контракта договором поручительства третьего лица.

Руководствуясь статьями 17, 60 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Промгражданстрой» на действия заказчика - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» при проведении открытого аукциона в электронной форме при проведении открытого аукциона в электронной форме №0339300049212000181 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство водопровода по ул. Сиреневая в д. Береговая, Кемеровского района (2 очередь)» **обоснованной в части** установления заказчиком в документации об аукционе требований к участникам размещения заказа, не предусмотренных законодательством о размещении заказов, а также не установления заказчиком в документации об аукционе требований к участникам размещения заказа о наличии свидетельства СРО на работы, являющиеся предметом аукциона.

2. Признать заказчика - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» нарушившим часть 4 статьи 11, часть 5 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94 – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов.

4. Передать материалы дела №246/3-2012 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии

Д.А. Лыжин

О.В. Роднова

Е.Е. Михалева