

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Энергоучет» на действия заказчика - Администрации Новожиженского сельского поселения Аннинского муниципального района Воронежской области, уполномоченного органа - Отдела финансов администрации Аннинского муниципального района Воронежской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на выполнение подрядных работ по строительству водоснабжения в рамках долгосрочной областной целевой программы «Чистая вода Воронежской области на период 2011-2017 годов» (реестровый номер торгов - 0131300016013000077)

(дело № 358-з)

04.09.2013 год

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе: <...> - председатель Комиссии; <...> - члены Комиссии, в присутствии представителей:

заказчика - Администрации Новожиженского сельского поселения Аннинского муниципального района Воронежской области <...>,

уполномоченного органа - Отдела финансов администрации Аннинского муниципального района Воронежской области <...>, <...>,

заявителя - ООО «Энергоучет» <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Энергоучет» на действия заказчика - Администрации Новожиженского сельского поселения Аннинского муниципального района Воронежской области, уполномоченного органа - Отдела финансов администрации Аннинского муниципального района Воронежской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на выполнение подрядных работ по строительству водоснабжения в рамках долгосрочной областной целевой программы «Чистая вода Воронежской области на период 2011-2017 годов» (реестровый номер торгов - 0131300016013000073) (далее — аукцион), **установила:**

28.08.2013 года в Воронежское УФАС России поступила жалоба ООО «Энергоучет» (далее — заявитель) на действия заказчика - Администрации Новожиженского сельского поселения Аннинского муниципального района Воронежской области (далее заказчик), уполномоченного органа - Отдела финансов администрации Аннинского муниципального района Воронежской области (далее - уполномоченный орган) при проведении аукциона.

По мнению заявителя были нарушены его права и законные интересы установлением в проекте контракта положений, не соответствующих нормам законодательства.

Представители заказчика, уполномоченного органа считают доводы, изложенные в жалобе необоснованными, действия заказчика, уполномоченного органа соответствующими законодательству о размещении заказов.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, а также принимая во внимание результаты внеплановой проверки, руководствуясь частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Комиссия установила следующее.

08.08.2013 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru уполномоченным органом размещены извещение о проведении аукциона и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта — 26 624 269.00 руб.

В соответствии с п.1.4 проекта муниципального контракта (часть 2 документации об аукционе): «муниципальный заказчик подписывает акты о выполненных работах по форме КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3, принимает результат работ и производит оплату в соответствии с настоящим Контрактом в пределах выделенных лимитов бюджетных обязательств по мере поступления средств целевого финансирования из бюджетов всех уровней».

На рассмотрении жалобы представитель заявителя пояснил следующее. Из буквального толкования данного положения проекта муниципального контракта следует, что приемка выполненных подрядчиком работ и подписание актов будут находиться в зависимости от поступления на счет заказчика средств целевого финансирования, а не от факта надлежащим образом выполненных работ. Заявитель указал также, что обращался к заказчику с письменным запросом о разъяснении п.1.4 проекта муниципального контракта. В опубликованном заказчиком ответе таких разъяснений не предоставлено.

На рассмотрении дела представители заказчика, уполномоченного органа пояснили, что содержание п.1.4 проекта муниципального контракта следует понимать следующим образом: заказчик принимает результаты работ и подписывает соответствующие акты и справки по мере поэтапного выполнения подрядчиком указанных работ, в соответствии с графиком, содержащимся в документации об аукционе. Оплата будет осуществляться в пределах выделенных лимитов бюджетных обязательств по мере поступления средств целевого финансирования.

В соответствии с ч.8 ст. 34, 1,2 ст.24 Закона о размещении заказов любой участник размещения заказа вправе направить в письменной форме заказчику, уполномоченному органу запрос о разъяснении положений документации об аукционе. В течение двух рабочих дней со дня поступления указанного запроса заказчик, уполномоченный орган обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений документации об аукционе, если указанный запрос поступил к заказчику, уполномоченному органу не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе. В течение одного дня со дня направления разъяснения положений документации об аукционе по запросу участника размещения заказа такое разъяснение должно быть размещено заказчиком, уполномоченным органом на официальном сайте с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос.

Ознакомившись с размещенным на официальном сайте ответом заказчика на запрос ООО «Энергоучет» в отношении содержания п.1.4. проекта контракта, Комиссия пришла к выводу о том, что данный ответ разъяснения по существу вопроса не содержит. А именно: «В отличие от общепринятого в Гражданском кодексе РФ указания на обязанность стороны оплатить товары (работы, услуги), в случае с регулированием отношений по заключению и исполнению муниципального контракта законодатель указал на обязанность заказчика обеспечить оплату. Однако не стоит забывать, что заказчик несет ответственность за необеспечение оплаты по муниципальному контракту. Отказаться от оплаты, сославшись на непоступление (неполучение заказчиком) бюджетных денежных средств, заказчик не может».

Частью 12 ст. 9 Закона о размещении заказов установлено, что в контракт включается обязательное условие о порядке осуществления заказчиком приемки поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте.

Согласно ч.1 ст.2 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

В соответствии с п. 2 ст. 763 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непромышленного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Согласно п. 1 ст. 720 ГК РФ заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику.

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 (п.п. 1,4 ст. 753 ГК РФ).

Ознакомившись с положениями документации, пояснениями сторон, принимая во внимание содержание опубликованного на официальном сайте разъяснения заказчика, Комиссия считает, что содержание пункта 1.4 проекта контракта допускает неоднозначное толкование, поскольку не исключает возможности приема результатов работ и подписания актов выполненных работ по мере поступления средств финансирования, что противоречит нормам ГК РФ, регулирующим порядок правоотношений в сфере строительного подряда.

Согласно ч.1 ст.6 Закона о размещении заказов определение предмета и существенных условий контракта, утверждение проекта контракта осуществляются заказчиком, уполномоченным органом.

На основании изложенного, Комиссия считает, что в действиях заказчика, уполномоченного органа содержится нарушение требований ч.12 ст.9 Закона о размещении заказов, выразившееся в не установлении в проекте контракта надлежащего порядка осуществления заказчиком приемки выполненных работ.

Кроме того, в соответствии с п.2.6 проекта муниципального контракта: «муниципальный заказчик вправе задержать оплату выполненных работ подрядчику... в случае наличия законных требований правоохранительных органов, других контролирующих и надзирающих органов, до фактического исполнения требований указанных органов».

В соответствии с п.2.7 проекта муниципального контракта расчет за выполненные работы «может производиться Муниципальным заказчиком, в случае наличия фактов нанесения ущерба Подрядчиком, третьими лицами, привлеченными к исполнению Контракта, задолженности по оплате пеней, штрафов и неустоек, примененных за нарушение положений Контракта, законных требований правоохранительных, контрольных и надзорных органов окончательный – после возмещения ущерба, уплаты задолженности, исполнение требований указанных органов».

Согласно ст. 711 ГК РФ заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену

после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом.

Таким образом, положения пунктов 2.6, 2.7 проекта муниципального контракта противоречат требованиям указанной статьи ГК РФ.

Проект контракта является неотъемлемой частью документации об аукционе (ч. 1 ст. 41.6, ч. 5 ст. 34 Закона о размещении заказов).

В соответствии с п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе должна содержать сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работ, услуг.

На основании изложенного, Комиссия считает, что в действиях заказчика, уполномоченного органа содержится нарушение требований п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, выразившееся в не указании в проекте контракта надлежащих сведений о сроках и порядке оплаты работ **решила:**

1. Признать жалобу ООО «Энергоучет» на действия заказчика - Администрации Новожиженского сельского поселения Аннинского муниципального района Воронежской области, уполномоченного органа - Отдела финансов администрации Аннинского муниципального района Воронежской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить муниципальный контракт на выполнение подрядных работ по строительству водоснабжения в рамках долгосрочной областной целевой программы «Чистая вода Воронежской области на период 2011-2017 годов» (реестровый номер торгов - 0131300016013000077) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика - Администрации Новожиженского сельского поселения Аннинского муниципального района Воронежской области, уполномоченного органа - Отдела финансов администрации Аннинского муниципального района Воронежской области нарушения требований: ч.12 ст.9 Закона о размещении заказов, выразившееся в не установлении в проекте контракта надлежащего порядка осуществления заказчиком приемки выполненных работ; п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, выразившееся в не указании в проекте контракта надлежащих сведений о сроках и порядке оплаты работ.

3. Выдать заказчику - Администрации Новожиженского сельского поселения Аннинского муниципального района Воронежской области предписание об устранении выявленных нарушений путем изложения пункта 1.4 проекта контракта в редакции, соответствующей требованиям Закона о размещении заказов и гражданского законодательства и исключения пунктов 2.6 и 2.7 из проекта контракта, при направлении его победителю аукциона.

Резолютивная часть объявлена 04.09.2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 09.09.2013 года.

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

Председатель Комиссии

Члены комиссии