

РЕШЕНИЕ

по делу № 11-06/05-26

4 февраля 2010 г. г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Мироненко П.И. - председателя Комиссии, руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области,

Булындиной Ю.В. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Маравиной А.А. - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Бухало А.Д. – представителя ООО «МПК «Гудвилл» по доверенности,

Филипповой Н.В. - представителя Администрации городского округа- город Волжский Волгоградской области по доверенности,

Кошелевой Г.В. – представителя Администрации городского округа- город Волжский Волгоградской области по доверенности,

Скрипникова Е.Н. – председателя Комитета по обеспечению жизнедеятельности города Администрации городского округа- г. Волжский,

рассмотрев материалы дела № 11-06/05-26, возбужденного по жалобе ООО «МПК «Гудвилл», в которой обжалуются действия Уполномоченного органа при проведении открытого аукциона «На разработку проектно-сметной документации на наружные сети физкультурно-оздоровительного комплекса».

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 28.01.2011 вх. № 439 поступила жалоба ООО «МПК «Гудвилл», в которой обжалуются действия Уполномоченного органа при проведении открытого аукциона «На разработку проектно-сметной документации на наружные сети физкультурно-оздоровительного комплекса».

Из жалобы МПК «Гудвилл» следует, что 30.12.2010 г. Администрацией городского округа- город Волжский извещением № 785 был объявлен открытый аукцион. Срок подачи заявок на участие в открытом аукционе истек в 17-30 24.01.2011 г. ООО «МПК «Гудвилл» была подана заявка от 20.01.2011 г.

Однако 26.01.2011 г. на официальном сайте Администрацией городского округа- город Волжский было размещено извещение № 785/1 гласящее об отмене проведения вышеуказанного аукциона. При этом никаких протоколов заседаний аукционной комиссии на официальном сайте размещено не было.

Заявитель считает, что подобные действия уполномоченного органа нарушают ч. 4 ст. 33 Федерального закона №94-ФЗ.

На заседании комиссии представитель Заказчика - Комитета по обеспечению жизнедеятельности города Администрации городского округа - г. Волжский возражал против доводов, изложенных в жалобе, считал их необоснованными и не подлежащими удовлетворению.

Представитель уполномоченного органа - Администрации городского округа- город Волжский Волгоградской области представил возражения на жалобу.

Постановлением администрации городского округа - город Волжский Волгоградской области от 26.01.2011 № 316 «Об отмене постановления администрации городского округа -

город Волжский Волгоградской области от 31.12.2010 № 9749 «О размещении

муниципального заказа на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации на наружные сети Физкультурно-оздоровительного комплекса, расположенного по адресу: г. Волжский, ул. Дружбы, 48 б» отменено постановление администрации городского округа - город Волжский Волгоградской области от 31.12.2010 № 9747 «О размещении муниципального заказа на право заключения муниципального контракта на разработку проектно - сметной документации на наружные сети Физкультурно-оздоровительного комплекса, расположенного по адресу: г. Волжский ул. Дружбы, 48б» (далее постановление).

Указанное постановление подготовлено в соответствии со статьей 448 Гражданского кодекса РФ, статьей 33 Федерального закона РФ от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

В соответствии с частью 1 статьи 72 Бюджетного кодекса РФ размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии со статьей 5 Закона № 94-ФЗ под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков. Часть 2 статьи 72 Бюджетного кодекса РФ установлено, что государственные (муниципальные) контракты заключаются и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств.

Принятое постановление не нарушает прав и законных интересов участников размещения заказа, в связи с тем, что размещение заказа на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации на наружные сети Физкультурно-оздоровительного комплекса, расположенного по адресу: г. Волжский, ул. Дружбы, 48 б не обеспечено лимитом бюджетных обязательств.

Согласно п.2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Все участники размещения заказа, подавшие заявки на участие в указанном аукционе и зарегистрированные в журнале регистрации, проинформированы об отмене аукциона путем направления соответствующих уведомлений (рег. № 03-02/588 от 26.01.2011) посредством факсимильной связи.

В этой связи нарушения Федерального закона № 135-ФЗ отсутствуют.

Согласно ст. 758 ГК РФ по договору подряда на выполнение проектных и

изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат. На основании п. 1 ст. 759 ГК РФ по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ заказчик обязан передать подрядчику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления технической документации.

Неотъемлемой частью проекта муниципального контракта является задание на проектирование.

В соответствии с пунктом 1 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ архитектурно-строительное проектирование осуществляется путем подготовки проектной документации применительно к объектам капитального строительства и их частям, строящимся, реконструируемым в границах принадлежащего застройщику земельного участка.

Проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Пунктом 11 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено, что подготовка проектной документации осуществляется на основании задания застройщика или заказчика (при подготовке проектной документации на основании договора), результатов инженерных изысканий, градостроительного плана земельного участка в соответствии с требованиями технических регламентов, техническими условиями, разрешением на отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции объектов капитального строительства.

Обязанность предоставления технических условий, в случае если, подготовка проектной документации осуществляется физическим или юридическим лицом на основании договора с заказчиком предусмотрена положениями пункта 6 ст. 48 Градостроительного кодекса РФ.

В силу п. 2 ст. 759 ГК РФ подрядчик обязан соблюдать требования, содержащиеся в задании и других исходных данных для выполнения проектных и изыскательских работ.

Как установлено п. 1 ст. 760 ГК РФ, по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик обязан, в частности, выполнять работы в соответствии с заданием и иными исходными данными на проектирование и договором.

В данном случае задание на проектирование, являющееся исходными данными, не могло быть передано подрядчику, в связи с тем, что срок выданных технических условий истек 13.03.2010.

Из п. 2 ст. 702 ГК РФ следует, что к подряду на выполнение проектных и изыскательских работ могут применяться нормы, устанавливающие общие положения о подряде.

Последствия не предоставления исходных данных оговорены в пункте 1 ст. 719 ГК РФ, когда подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии

обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (ст. 328 ГК РФ).

В этой связи администраций городского округа - город Волжский Волгоградской области было принято постановление администрации городского округа - город Волжский Волгоградской области от 26.01.2001 № 316 «Об отмене постановления администрации городского округа - город Волжский Волгоградской области от 31.12.2010 № 9749 «О размещении муниципального заказа на право заключения муниципального контракта на разработку проектно-сметной документации на наружные сети Физкультурно-оздоровительного комплекса, расположенного по адресу: г. Волжский, ул. Дружбы, 48 б»

Выслушав доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу о том, что жалоба ООО «МПК «Гудвилл» является необоснованной по следующим основаниям:

В соответствии с ч.3 ст. 448 ГК РФ если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Данная норма является диспозитивной, поскольку указывается, что этот порядок действует, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов.

Специальной нормой - частью 4 статьи 33 Закона о размещении заказов установлено, что Заказчик, уполномоченный орган, разместившие на официальном сайте извещение о проведении открытого аукциона, вправе отказаться от его проведения не позднее, чем за десять дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе. Извещение об отказе от проведения открытого аукциона размещается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в течение двух дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого аукциона в порядке, установленном для размещения на официальном сайте извещения о проведении открытого аукциона. В течение двух рабочих дней со дня принятия указанного решения заказчик, уполномоченный орган обязаны направить соответствующие уведомления всем участникам размещения заказа, подавшим заявки на участие в аукционе. В случае, если установлено требование обеспечения заявки на участие в аукционе, заказчик, уполномоченный орган возвращают участникам размещения заказа денежные средства, внесенные в качестве обеспечения таких заявок, в течение пяти рабочих дней со дня принятия решения об отказе от проведения открытого аукциона. Заказчик, уполномоченный орган не вправе отказаться от проведения открытого аукциона в случае, предусмотренном частью 3 статьи 40 настоящего Федерального закона.

В силу абз. 2 п. 2 ст. 3 ГК РФ нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК РФ.

В соответствии с положениями ч. 1 ст. 2 Закона N 94-ФЗ законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях ГК РФ, Бюджетного кодекса РФ и состоит из Закона N 94-ФЗ, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

Частью 2 ст. 1 Закона N 94-ФЗ закреплено, что данный Закон применяется в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных или муниципальных нужд, за исключением случаев, если такие услуги оказываются международными финансовыми организациями, созданными в соответствии с международными договорами, участником которых является Российская Федерация, а также международными финансовыми организациями, с которыми Российская Федерация заключила международные договоры.

Анализ указанных норм свидетельствует о том, что норма, содержащаяся в ч. 4 ст. 33 Закона N 94-ФЗ, является специальной по отношению к норме, указанной в абз. 1 ч. 3 ст. 448 ГК РФ, и поскольку в данном случае отношения возникли именно в сфере размещения заказов, то должны применяться положения ч. 4 ст. 33 Закона N 94-ФЗ.

Абзацем 2 ч. 3 ст. 448 ГК РФ установлено, что в случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Учитывая изложенное, заказчику, уполномоченному органу предоставлено право отказаться от проведения аукциона, в данном случае не позднее, чем за 10 дней до даты окончания срока подачи заявок. В случае такого отказа для заказчика или уполномоченного органа не наступает никаких неблагоприятных последствий. При этом, отказ от проведения аукциона в нарушение срока, предусмотренного частью 4 статьи 33 Закона о размещении заказов, правомерен и влечет в силу статьи 448 ГК РФ правовые последствия в виде возмещения понесенного участниками реального ущерба.

Комиссией УФАС по Волгоградской области по контролю за размещением заказов в ходе рассмотрения жалобы ООО «МПК «Гудвилл», установлено, что, 26 января 2011 года на официальном сайте Администрации городского округа г. Волжский www.admvol.ru, уполномоченным органом - Администрацией городского округа-город Волжский, размещено извещение № 785/1 об отмене проведения открытого аукциона «На разработку проектно-сметной документации на наружные сети физкультурно-оздоровительного комплекса».

В соответствии с документацией по открытому аукциону «На разработку проектно-сметной документации на наружные сети физкультурно-оздоровительного комплекса» определены дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе: 24.01.2011 г. 17 часов 30 минут, дата и время начала рассмотрения заявок на участие в аукционе: 24.01.2011 г. 17 часов 30 минут. и дата и время проведения аукциона: 27.01.2011 г. 10 часов 00 минут.

Таким образом, заказчик отказался от проведения аукциона с нарушением сроков, установленных частью 4 статьи 33 Закона о размещении заказов. Отказ является правомерным, однако влечет для уполномоченного органа, неблагоприятные правовые последствия в виде возмещения понесенного участником реального ущерба.

В силу абз. 2 п. 3 ст. 448 Гражданского кодекса РФ в случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением установленных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Статьей 15 ГК РФ установлено, что лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков. Под убытками в данном случае понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Таким образом, участник размещения заказа ООО «МПК «Гудвилл», чьи права в данном случае нарушены, вправе в установленном законом порядке, требовать

полного возмещения убытков, причиненных ему отменой открытого аукциона «На разработку проектно-сметной документации на наружные сети физкультурно-оздоровительного комплекса».

Федеральная антимонопольная служба, в том числе её территориальные управления, осуществляют функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере размещения заказов для государственных и муниципальных, следовательно, в компетенцию антимонопольного органа не входит разрешение вопросов о взыскании убытков.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МПК «Гудвилл» необоснованной.