

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Промстройсервис» (вх. № 15548-12 от 01.11.2012 г.)
о нарушении законодательства о размещении заказов

9 ноября 2012г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю
(далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу «Промстройсервис» (далее – Заявитель) на действия ГБУЗ ПК «МСЧ № 9» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение капитального ремонта терапевтического корпуса ГБУЗ ПК «МСЧ № 9» (извещение № 0356300056712000186),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0356300056712000186 Заказчиком проводился открытый аукцион в электронной форме на выполнение капитального ремонта терапевтического корпуса ГБУЗ ПК «МСЧ № 9».

Заявитель полагает, что нормы Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) нарушены действиями Заказчика.

Выслушав доводы и возражения представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав и оценив представленные документы, Комиссия Пермского УФАС России установила следующее.

Пунктом 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов предусмотрено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с [частями 4 и 6 статьи 41.8](#) указанного Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

На основании п. 2 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа

требованию, установленному [пунктом 1 части 1 статьи 11](#) указанного Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Частью 5 ст. 41.6 Закона о размещении заказов установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со [статьей 11](#) настоящего закона.

При размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются обязательные требования к участникам размещения заказа, в том числе, соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии с п.п.2 п.2 Раздела 7 «Требования к порядку подготовки заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме», вторая часть заявки должна содержать копию действующего свидетельства, выданного саморегулируемой организацией участнику размещения заказа о допуске к следующему виду работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, определенным приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.09 г. № 624:

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора с юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком):

33.3. Жилищно-гражданское строительство.

Как указано выше, в соответствии с ч. 5 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными ч. 3 и ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со ст. 11 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч.2 [ст.52](#) Градостроительного кодекса виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В соответствии с ч.3 ст.52 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004г. №190-ФЗ (далее – Градостроительный кодекс) лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее -

лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. 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. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным [частью 2](#) настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства (ч.3.1 ст.52 Градостроительного кодекса).

Приказ Министерства регионального развития РФ № 624 от 30.12.2009 г. «Об утверждении Перечня 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» содержит п.33 - работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): п.33 Жилищно-гражданское строительство.

Из изложенного следует, что для подтверждения соответствия требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов, участнику размещения заказа достаточно представить копию действующего свидетельства СРО с допуском к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) – п.33.

Так как предметом аукциона является выполнение работ по капитальному ремонту, требование Заказчика о наличии в свидетельстве СРО п.33, 33.3, т.е. требование о соответствии участника размещения заказа требованиям законодательства РФ, предъявляемым к лицам, осуществляющим такие работы, является законным и обоснованным.

Согласно п.7 ч.3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать порядок формирования цены контракта (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

В соответствии с 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.

Согласно ч.4.1. ст.9 Закона о размещении заказов цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения. Цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта.

Совместным [Письмом](#) Минэкономразвития России и ФАС России от 19.08.2009 N13613-АП/Д05 разъяснено, что после определения победителя торгов на выполнение работ заказчик рассчитывает коэффициент снижения начальной (максимальной) цены контракта к цене контракта, предложенной победителем в ходе проведения торгов. Итоговая цена контракта пересчитывается с учетом указанного коэффициента. Итоговая цена контракта пересчитывается с учетом указанного коэффициента. В случае, если контрактом предусмотрено несколько этапов его исполнения, то итоговая стоимость каждого из этапов должна быть пересчитана с применением указанного коэффициента, то есть итоговая стоимость каждого из этапов выполнения работ рассчитывается пропорционально коэффициенту снижения начальной (максимальной) цены контракта, полученного в ходе проведения торгов. Полученная итоговая стоимость этапов выполнения контракта и общая итоговая цена контракта вносятся в проект государственного контракта, направляемого победителю торгов. При этом общая итоговая цена контракта должна соответствовать предложению о цене контракта победителя торгов.

Государственный контракт, заключаемый по итогам проведения торгов, должен содержать итоговую цену контракта, определенную указанным выше способом по итогам торгов. При этом установленная в контракте стоимость оплаты выполнения работ не соотносится с фактическими расходами победителя торгов на выполнение конкретных работ и является обязательством заказчика оплатить контракт (этапы выполнения контракта) в установленном размере при надлежащем его исполнении.

[Письмом](#) Минрегиона России от 03.05.2011 N 8629-08/ИП-ОГ указано, что заказчиком могут быть внесены изменения (переутверждены) в сводный сметный расчет стоимости строительства в пределах твердой договорной цены.

Письмом Министерства финансов Российской Федерации от 02.07.2012 № 02-11-08/2467 определено, что при заключении контракта с победителем процедуры размещения заказа, применяющим упрощенную систему налогообложения, по согласованию с ним заказчик вправе внести изменения в сводный сметный расчет стоимости строительства в пределах определенной по результатам торгов твердой цены государственного контракта, указав в предусматриваемой за итогом сводного сметного расчета графе "Сумма налога на добавленную стоимость": "Без НДС".

В п.12.8 проекта договора на выполнение капитального ремонта терапевтического корпуса ГБУЗ ПК «МСЧ№9 им. М.А.Тверье» указано, что к

договору прилагается Локальный сметный расчет на выполнение капитального ремонта терапевтического корпуса ГБУЗ ПК «МСЧ №9». Таким образом, локальный сметный расчет является неотъемлемой частью договора и будет считаться согласованным при подписании Сторонами договора электронной цифровой подписью на электронной торговой площадке «Сбербанк-АСТ».

При указанных обстоятельствах порядок формирования цены, установленный в документации о торгах, не противоречит требованиям Закона о размещении заказов.

Согласно ч.10 ст. 9. Закона о размещении заказов в контракт включается обязательное условие об ответственности подрядчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

В соответствии с ч.11. ст.9 Закона о размещении заказов в случае просрочки исполнения подрядчиком обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Подрядчик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

В проекте гражданско-правового договора предусмотрено, что:

За неисполнение либо ненадлежащее исполнение принятых на себя обязательств, стороны Договора несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (п.10.1 проекта договора).

За нарушение срока начала выполнения работ, превышение сроков завершения этапов работ, срока окончания выполнения работ, сроков устранения недостатков и дефектов выполненных работ, Подрядчик выплачивает Заказчику неустойку в размере 0,1% от цены Договора за каждый день просрочки исполнения обязательств по Договору, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного договором срока исполнения обязательств (п.10.2 проекта договора).

За выполнение работ не соответствующих по качеству требованиям, предусмотренным Договором; невыполнение полного объема работ, предусмотренных Договором, Подрядчик выплачивает Заказчику неустойку в размере 10% от цены Договора. Заказчик вправе удержать неустойку с Подрядчика из любой суммы, подлежащей уплате последнему. Подрядчик освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы (п.10.3 проекта договора).

Представитель Заказчика пояснил, что поскольку в проекте гражданско-

правового договора указано, что стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством РФ, то, соответственно, если подрядчик докажет, что просрочка исполнения обязательства произошла по вине Заказчика, Подрядчик будет освобожден от ответственности в силу действия ч.11 ст.9 Закона о размещении заказов.

При указанных обстоятельствах, вышеуказанные положения проекта гражданско-правового договора не нарушают требований Закона о размещении заказов.

Ссылка Заявителя на ст.333 ГК РФ является несостоятельной, поскольку нормы данной статьи устанавливают право суда на уменьшение неустойки в случае если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства. При этом суд всегда устанавливает и оценивает последствия нарушений обязательства и размер неустойки.

В соответствии с п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Комиссией установлено, что в локальном сметном расчете строка, следующая за «минусовой», содержит характеристики требуемого материала или возможного эквивалента.

Например, в п.10 сметы указан такой вид работ, как: ФЕР 15-01-047-15 «Устройство: подвесных потолков типа «Армстронг» по каркасу из оцинкованного профиля», при этом из содержания п.11, п.12 следует, что вместо потолочных панелей «Армстронг» следует установить «Потолок Алюминиевый Кассетный». Именно к товару, указанному в п.12 возможно предложение конкретных показателей от участника размещения заказа.

Представитель Заказчика пояснил, что взаимозаменяющие пункты в Техническом задании, Спецификации отсутствуют, поскольку из ФЕР убран устаревший и не применяемый материал, он заменен на современный, отвечающий нормам САНПиНа и противопожарным нормам.

Комиссией установлено, что строки, следующие за «минусовой», содержат характеристики требуемого материала или возможного эквивалента.

При указанных обстоятельствах в действиях Заказчика нарушений требований Закона о размещении заказов не может быть установлено.

На основании статей 17, 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу «Промстройсервис» на действия ГБУЗ ПК «МСЧ № 9» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение капитального ремонта терапевтического корпуса ГБУЗ ПК «МСЧ № 9» (извещение № 0356300056712000186) необоснованной.

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