

## Решение № 03-10.1/50-2015

о признании жалобы необоснованной

05 марта 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Кусановой Ш.М. – начальника отдела контроля закупок, заместителя председателя Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «СтройПрактик» (далее - заявитель, Общество) на действия Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска (далее - уполномоченный орган), Департамента строительства Администрации г. Омска (далее - заказчик) при проведении открытого конкурса на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта «Реконструкция здания БОУ «Средняя общеобразовательная школа № 55» со строительством пристройки по ул. Мельничная, 4 в Кировском административном округе г. Омска для размещения бюджетного общеобразовательного учреждения, реализующего основную общеобразовательную программу дошкольного образования», 1 этап» (извещение № 0152300011915000041) (далее – открытый конкурс),

в отсутствие представителей заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей:

уполномоченного органа -<...>,

заказчика -<...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России по подведомственности из ФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 2064э от 02.03.2015), поданная до окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе, на действия заказчика и уполномоченного органа при осуществлении закупки способом открытого конкурса.

Заявитель полагает, что установленный заказчиком и уполномоченным органом срок оплаты работ нарушает часть 2 статьи 8 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) и не позволяет заявителю подать заявку на участие в торгах.

**2.** На запросы Омского УФАС России (исх. № 03-1995 от 02.03.2015, исх. № 03-1996 от 02.03.2015) уполномоченным органом были представлены материалы открытого конкурса (вх. № 2191 от 04.03.2015), а также письменные возражения уполномоченного органа (исх. № Исх-ДКС/103 от 04.03.2015) и заказчика (исх. № Исх-ДС/634 от 04.03.2015) на жалобу заявителя.

Из представленных материалов следует, что в соответствии с частью 5 статьи 112 Федерального закона о контрактной системе 13.02.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) уполномоченным органом были размещены извещение № 0152300011915000041 и конкурсная документация с начальной (максимальной) ценой контракта 81773454,73 руб.

10.03.2015 в 11:15 час. установлены дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

**3.** В результате рассмотрения жалобы ООО «СтройПрактик», представленных материалов, пояснений представителей заказчика, уполномоченного органа и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, **Гражданского кодекса Российской Федерации**, **Бюджетного кодекса Российской Федерации** и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с частью 13 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе **в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты** товара, **работы** или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося

частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Согласно статье 746 Гражданского кодекса Российской Федерации **оплата** выполненных подрядчиком **работ производится заказчиком в размере,** предусмотренном сметой, **в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда.** При отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре оплата работ производится в соответствии со [статьей 711](#) настоящего Кодекса.

Договором строительного подряда может быть предусмотрена оплата работ единовременно и в полном объеме после приемки объекта заказчиком.

В пункте 8.7.1 «Форма, сроки и порядок оплаты работ» конкурсной документации, а также в пункте 2.5 проекта муниципального контракта на выполнение подрядных работ, в силу части 2 статьи 50 Федерального закона о контрактной системе являющегося неотъемлемой частью конкурсной документации, было установлено, что оплата выполненных работ производится муниципальным заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет генподрядчика в следующем порядке: «- в течение 180 (ста восьмидесяти) календарных дней после подписания актов о приемке выполненных Работ (форма № КС-2), справок о стоимости выполненных Работ и затрат (форма № КС-3), на основании счетов-фактур, выставленных Генподрядчиком;

- окончательный расчет за выполненные Работы производится Муниципальным заказчиком в течение 180 (ста восьмидесяти) календарных дней после полного завершения всех Работ на Объекте, включая устранение выявленных дефектов (недоделок) и ввода в эксплуатацию законченного строительством Объекта».

В жалобе заявителя указано; «Таким образом, отсрочка оплаты работ составляет 6 месяцев. Кроме того, промежуточные работы также оплачиваются заказчиком спустя 6 месяцев.

Полагаем, что количество организаций, способных участвовать в торгах на условиях, предложенных заказчиком ничтожно мало. Однако, в случае, если конкурс проводится с целью ограничить количество возможных участников до одного заранее известного, то такой участник, возможно, сможет получить финансирование сразу на момент выполнения работ.

Таким образом, в нарушение части 2 статьи 8 заказчик устанавливает неконкурентный срок оплаты работ, которая приведет к необоснованному сокращению числа участников торгов.

Полагаем, что заказчиком допущено нарушение части 2 статьи 8 Федерального закона № 44-ФЗ, что не позволяет заявителю подать заявку на участие в торгах».

Уполномоченным органом и заказчиком представлены возражения на жалобу: «На основании положений статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, гражданское законодательство основывается на принципе свободы договора. Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские

права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Согласно положениям статьи 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации денежные обязательства – это обязанность получателя бюджетных средств уплатить бюджету, физическому лицу и юридическому лицу за счет средств бюджета определенные денежные средства в соответствии с выполненными условиями гражданско-правовой сделки, заключенной в рамках его бюджетных полномочий, или в соответствии с положениями закона, иного правового акта, условиями договора или соглашения.

Действующим законодательством не установлено норм, препятствующих участникам гражданского оборота самостоятельно, по своему усмотрению определять сроки и порядок оплаты результата работ, что полностью соответствует принципу свободы договора.

На основании вышеизложенного, действия заказчика, уполномоченного органа по определению срока и порядка оплаты соответствующим образом, не приводят к ограничению конкуренции, то есть к необоснованному ограничению числа участников закупок».

Изучив доводы жалобы заявителя, заслушав пояснения представителей заказчика и уполномоченного органа, проанализировав положения конкурсной документации, Комиссия соглашается с позицией заказчика и уполномоченного органа и не усматривает в действиях указанных лиц нарушений норм Федерального закона о контрактной системе при установлении ими срока оплаты работ, указанного в пункте 8.7.1 «Форма, сроки и порядок оплаты работ» конкурсной документации, а также в пункте 2.5 проекта муниципального контракта на выполнение подрядных работ.

Более того, Комиссия отмечает, что в силу части 9 статьи 105 Федерального закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

В нарушение указанной нормы Федерального закона о контрактной системе к своей жалобе заявитель не приложил надлежащих доказательств, подтверждающих ее обоснованность, а именно то обстоятельство, что установленный заказчиком и уполномоченным органом срок оплаты работ приводит к необоснованному сокращению числа участников торгов и не позволяет заявителю подать заявку на участие в торгах.

Также Комиссия не может согласиться с утверждением заявителя о том, что отсрочка оплаты работ составляет шесть месяцев, учитывая, что из буквального толкования содержания пункта 8.7.1 «Форма, сроки и порядок оплаты работ» конкурсной документации, пункта 2.5 проекта муниципального контракта следует, что перечисление денежных средств осуществляется **в течение 180 календарных дней**, т.е. буквальное толкование указанных условий позволяет сделать вывод о том, что оплата может производиться начиная с первого дня после подписания актов о приемке выполненных работ, конечным сроком будет являться истечение 180 календарных дней.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, пунктом 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 26.01.2011 № 30, зарегистрированного в Минюсте России 21.03.2011 № 20204, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «СтройПрактик» на действия Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации г. Омска, Департамента строительства Администрации г. Омска при проведении открытого конкурса на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объекта «Реконструкция здания БОУ «Средняя общеобразовательная школа № 55» со строительством пристройки по ул. Мельничная, 4 в Кировском административном округе г. Омска для размещения бюджетного общеобразовательного учреждения, реализующего основную общеобразовательную программу дошкольного образования», 1 этап» (извещение № 0152300011915000041).