

РЕШЕНИЕ № 08-01-272

5 октября 2010 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г.	- заместитель руководителя управления – начальник отдела государственного заказа, председатель Комиссии;
Студеникин Д.Е.	- главный специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;
Растворцев С.Н.	- ведущий специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии,

в присутствии представителя муниципального заказчика – Муниципального учреждения культуры "Владимировский социально-культурный центр" - «...» (по доверенности);

представители подателя жалобы – ООО «СМУ 9» на заседание Комиссии Новосибирского УФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СМУ 9» на действия Муниципального учреждения культуры "Владимировский социально-культурный центр" при проведении открытого аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли и отмостки здания клуба,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «СМУ 9» с жалобой на действия Муниципального учреждения культуры "Владимировский социально-культурный центр" при проведении открытого аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли и отмостки здания клуба. Начальная (максимальная) цена контракта – 3238700 рублей.

ООО «СМУ 9» обжалует следующее: в п.4.9 документации об аукционе установлено, что отказом в допуске к участию в аукционе является несоблюдение участником требований п.п. 4.9.1 - 4.9.5 документации об аукционе. При этом в п.4.9.4 документации об аукционе указано, что каждый лист тома заявки должен быть пронумерован сквозной нумерацией. Установление данного требования противоречит ч.2.2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Федеральный закон № 94-ФЗ); в документации об аукционе «шаг аукциона» установлен в нарушение требований ч.5 ст.37 Федерального закона № 94-ФЗ; ООО «СМУ 9» считает, что неустойка должна определяться исключительно от ставки рефинансирования Центрального банка

РФ, при проведении данного аукциона размер неустойки определяется от начальной (максимальной) цены контракта; в нарушение положений законодательства РФ о размещении заказов п.7.1 проекта контракта сформулирован без учета требований ст.ст. 65, 72 Бюджетного Кодекса РФ; сокращение срока предоставления разъяснений документации об аукционе; нарушение срока размещения на официальном сайте протокола аукциона; то, что заявки на участие в аукционе принимались заказчиком не по месту его фактического нахождения, в ограниченный промежуток времени - с 10-00ч до 13-00ч, заявки принимал и регистрировал не заказчик; установление заказчиком требования о подписании и скреплении печатью участника размещения заказа приложения № 1 и приложения № 2 Формы № 1 заявки на участие в аукционе; требование о предоставлении участником размещения заказа сведений о своём юридическом адресе; не размещение на официальном сайте www.oblzakaz.nso.ru в сети Интернет проектно-сметной документации.

На основании вышеизложенного, ООО «СМУ 9» просить выдать муниципальному заказчику предписание об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов.

На жалобу ООО «СМУ 9» поступило возражение от муниципального заказчика – МУК "Владимировский социально-культурный центр", в котором указано следующее.

МУК "Владимировский социально-культурный центр" считает, что требования к оформлению заявки на участие в аукционе установлены в соответствии с положениями действующего законодательства РФ о размещении заказов. Муниципальный заказчик в своём возражении на жалобу ООО «СМУ 9» согласился с доводом жалобы об установлении «шага аукциона» в нарушение положения ч.5 ст.37 Федерального закона № 94-ФЗ. По мнению заказчика утверждение о том, что размер неустойки должен определяться исключительно относительно ставки рефинансирования Центрального банка РФ, а не от стоимости работ противоречит действующему законодательству РФ. Пункт 7.1 проекта контракта сформулирован с учетом требований действующего законодательства РФ. В действиях заказчика нарушения законодательства РФ о размещении заказов, связанные с сокращением срока предоставления разъяснений положений документации об аукционе, отсутствуют. Размещение на официальном сайте протокола аукциона 24.09.2010г. не представлялось возможным, вследствие нарушения работы узла связи. Законодательство РФ о размещении заказов не содержит положений, устанавливающих обязанность заказчика принимать заявки по месту его фактического нахождения в период всего рабочего времени заказчика. Лицо, принимавшее и регистрирующее заявки на участие в аукционе имело соответствующую доверенность. Согласно ч.2.2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ заявка на участие в аукционе и том заявки на участие в аукционе должны содержать опись входящих в ее состав документов, быть скреплены печатью участника размещения заказа (для юридических лиц) и подписаны участником размещения заказа или лицом, уполномоченным таким участником размещения заказа. Солгано Форме № 1 «заявка на участие в аукционе» приложения к заявке на участие в аукционе (приложение № 1 «сведения об участнике размещения заказа», приложение № 2 «сведения о работах, являющихся предметом муниципального контракта»), являются неотъемлемой частью заявки на участие в аукционе. Требование о подписании и скреплении печатью заявки на участие в

аукционе и ее приложений установлено в соответствии с вышеуказанным положением Федерального закона № 94-ФЗ. Относительно требования о предоставлении участником размещения заказа сведений о своём юридическом адресе заказчик поясняет, что по его мнению юридический адрес — место регистрации предприятия или, согласно формулировке Гражданского кодекса РФ, «место нахождения юридического лица». Данный термин давно и прочно укрепился в деловой речи и в официальных документах. Таким образом, требование о предоставлении сведений о юридическом адресе - это требование о предоставлении информации о месте нахождения юридического лица. По мнению заказчика, документация об аукционе содержит раздел «Техническое задание», в котором предоставлена вся необходимая информация из проектно-сметной документации.

На основании вышеизложенного, муниципальный заказчик – МУК "Владимировский социально-культурный центр" просит признать жалобу ООО «СМУ 9» не обоснованной.

Изучив представленные материалы и выслушав доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно положению ч.2.2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ все листы заявки на участие в аукционе, все листы тома заявки на участие в аукционе должны быть прошиты и пронумерованы. При этом ненадлежащее исполнение участником размещения заказа требования о том, что все листы заявки на участие в аукционе и тома заявки на участие в аукционе должны быть пронумерованы, не является основанием для отказа в допуске к участию в аукционе. В силу п.1 ч.4 ст.34 Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать следующие сведения: в соответствии с частями 2 - 3 статьи 35 настоящего Федерального закона требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению.

В п.4.9 документации об аукционе установлено, что отказом в допуске к участию в аукционе является несоблюдение участником требований п.п. 4.9.1

- 4.9.5 документации об аукционе. При этом в п.4.9.4 документации об аукционе указано, что каждый лист тома заявки должен быть пронумерован сквозной нумерацией. Таким образом, данные положения документации об аукционе установлены с нарушением вышеуказанной нормы Федерального закона № 94-ФЗ. Довод ООО «СМУ 9» о неправомерности установления данного требования обоснован.

В соответствии с ч.5 ст.37 Федерального закона № 94-ФЗ «шаг аукциона» устанавливается в размере пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 3238700 рублей. Таким образом, «шаг аукциона» должен быть установлен в размере 161935 рублей. Однако, в нарушение данного требования в документации об аукционе «шаг аукциона» установлен в размере 181400 рублей. Довод ООО «СМУ 9» об установлении «шага аукциона» с нарушением Федерального закона № 94-ФЗ обоснован.

Как указано в ч.11 ст.9 Федерального закона № 94-ФЗ размер неустойки (штрафа,

пеней) устанавливается государственным или муниципальным контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка РФ. Таким образом, данное положение Федерального закона устанавливает минимальный размер неустойки, при этом законодательством РФ о размещении заказов не установлено то, что неустойка должна определяться исключительно от ставки рефинансирования Центрального банка РФ, а не от стоимости работ.

Согласно информации с официального сайта Центрального банка РФ www.cbr.ru, с 01.06.2010г. по настоящее время ставка рефинансирования составляет 7,75%.

В п.5.3 проекта контракта установлена неустойка за нарушение подрядчиком сроков выполнения работ в размере 0,1% от стоимости работ по контракту. Таким образом, размер неустойки установлен в соответствии с положениями действующего законодательства РФ о размещении заказов. Данный довод жалобы ООО «СМУ 9» не обоснован.

Довод ООО «СМУ 9» о том, что в нарушение положений законодательства РФ о размещении заказов п.7.1 проекта контракта сформулирован без учета требований ст.ст. 65, 72 Бюджетного Кодекса РФ также не нашёл своего подтверждения, т.к. согласно ч.3 ст.38 Федерального закона № 94-ФЗ муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе. При этом законодательство РФ о размещении заказов не содержит положений, обязывающих заказчика конкретизировать порядок оплаты именно в проекте контракта, заключаемого по результатам торгов.

В соответствии с информационной картой документации об аукционе дата окончания срока подачи заявок - 16.09.2010г., дата окончания предоставления разъяснений - 10.09.2010г. Согласно ч.8 ст.34 Федерального закона № 94-ФЗ разъяснение положений документации об аукционе и внесение в нее изменений осуществляются в соответствии со статьей 24 настоящего Федерального закона с учетом особенностей, установленных частью 9 настоящей статьи. Согласно ч.1 ст.24 Федерального закона № 94-ФЗ любой участник размещения заказа вправе направить в письменной форме заказчику запрос о разъяснении положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней со дня поступления указанного запроса заказчик обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к заказчику не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе. С учетом вышеуказанных положений Федерального закона Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в действиях заказчика нарушения законодательства РФ о размещении заказов, связанные с сокращением срока предоставления разъяснений положений документации об аукционе, отсутствуют. Данный довод жалобы ООО «СМУ 9» не обоснован.

В силу ч.8 ст.37 Федерального закона № 94-ФЗ протокол аукциона размещается на официальном сайте заказчиком в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола. Протокол аукциона от 23.09.2010г. размещен на официальном сайте www.oblzakaz.nso.ru в сети Интернет 26.09.2010г. Таким образом, довод ООО «СМУ 9» о нарушении срока размещения на официальном сайте указанного протокола признан обоснованным. Принимая во внимание то, что

на заседание Комиссии Новосибирского УФАС России представитель МУК "Владимировский социально-культурный центр" предоставил письмо ОАО «Сибирьтелеком» от 04.10.2010г., согласно которому в период с 24.09.2010г. по 25.09.2010г. отсутствовал доступ в интернет из-за повреждений стационарного оборудования, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в следствии непреодолимой силы в данном случае имело место невиновное причинение вреда охраняемым законом общественным интересам. Вина заказчика отсутствует.

В ч.1 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ установлено, что для участия в аукционе участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе. В соответствии с положением п.2) ч.4 ст.34 Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать следующие сведения: порядок, место, дату начала и дату окончания срока подачи заявок на участие в аукционе. При этом датой начала срока подачи заявок на участие в аукционе является день, следующий за днем опубликования в официальном печатном издании или размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона. Дата окончания срока подачи заявок на участие в аукционе устанавливается в соответствии с частью 6 статьи 35 настоящего Федерального закона, согласно которой прием заявок на участие в аукционе прекращается в день рассмотрения заявок на участие в аукционе непосредственно до начала рассмотрения заявок на участие в аукционе, указанного в извещении о проведении открытого аукциона. Согласно информационной карты документации об аукционе начало срока подачи заявок на участие в аукционе - 27.08.2010г., окончание срока подачи заявок на участие в аукционе - 16.09.201г. в 11-00 часов, заявки принимаются в течение срока подачи заявок ежедневно в рабочие дни (кроме субботы, воскресенья и праздничных дней) с 10-00 ч до 13-00 ч, место подачи заявок - 630099, г. Новосибирск, ул. С. Шамшиных, 22/1, офис 505.

Законодательство РФ о размещении заказов не содержит положений, устанавливающих обязанность заказчика принимать заявки по месту его фактического нахождения в период всего рабочего времени заказчика.

В силу ч.7 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ заявки регистрируются заказчиком. На заседание Комиссии Новосибирского УФАС России представителем муниципального заказчика - МУК "Владимировский социально-культурный центр" представлена доверенность №1 от 24.08.2010г., выданная Соколовой Е.С., на право принятия и регистрации заявок на участие в данном аукционе.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России решила признать довод жалобы ООО «СМУ 9» о нарушении порядка приема заявок не обоснованным.

Согласно ч.2.2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ заявка на участие в аукционе и том заявки на участие в аукционе должны содержать описание входящих в ее состав документов, быть скреплены печатью участника размещения заказа (для юридических лиц) и подписаны участником размещения заказа или лицом, уполномоченным таким участником размещения заказа. Согласно Форме № 1 «заявка на участие в аукционе» приложения к заявке на участие в аукционе (приложение № 1 «сведения об участнике размещения заказа», приложение № 2 «сведения о работах, являющихся предметом муниципального контракта»), являются неотъемлемой частью заявки на участие в аукционе. Требование о

подписании и скреплении печатью заявки на участие в аукционе указано в 4.9.1 документации об аукционе, аналогичные требования содержатся в указанной форме заявки и приложениях к ней.

Руководствуясь вышеизложенным, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к выводу, что требование о подписании и скреплении печатью заявки на участие в аукционе и ее приложений установлено в соответствии с вышеуказанным положением Федерального закона № 94-ФЗ. Данный довод жалобы ООО «СМУ 9» не обоснован.

Как указано в п.п.а п.1) ч.3 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о месте нахождения участника размещения заказа. Согласно ч.3 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных частью 2 настоящей статьи документов и сведений, не допускается. Согласно приложению №1 к заявке на участие в аукционе участник размещения заказа должен предоставить сведения о своём юридическом адресе. Юридический адрес — это неофициальный юридический термин, обозначающий место регистрации предприятия или, согласно формулировке Гражданского кодекса РФ, «место нахождения юридического лица». Действующее законодательство РФ не содержит понятия «юридический адрес», тем не менее, этот термин давно и прочно укрепился в деловой речи и в официальных документах. Таким образом, требование о предоставлении сведений о юридическом адресе, это требование о предоставлении информации о месте нахождения юридического лица.

Таким образом, данное нарушение связано с неточностью формулировки, носит исключительно формальный характер и по своей сути не может ущемлять права и законные интересы участников размещения заказа. Данный довод жалобы ООО «СМУ 9» обоснован.

При размещении данного заказа на официальном сайте www.oblzakaz.nso.ru в сети Интернет не размещена проектно-сметная документация. На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель МУК "Владимировский социально-культурный центр" пояснил, что у заказчика имеется утверждённая проектно-сметная документация.

В соответствии с пунктом 1 статьи 743 Гражданского кодекса РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие, предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ. Согласно части 2 статьи 34 Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

На основании изложенного, в целях надлежащего соблюдения части 2 статьи 34 Федерального закона № 94-ФЗ проектно-сметная документация должна входить в состав документации об аукционе и размещаться на официальном сайте в

полном объеме.

ФАС России в своём письме №ЦА/23610 от 23.07.2010г. указывает, что не размещение проектно-сметной документации на официальном сайте в полном объеме является основанием для обязательной выдачи ФАС России и ее территориальными органами предписания о внесении изменений в соответствующую документацию о торгах.

Довод жалобы ООО «СМУ 9» о необходимости размещения проектно-сметной документации обоснован.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России решила признать жалобу ООО «СМУ 9» на действия Муниципального учреждения культуры "Владимировский социально-культурный центр" при проведении открытого аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли и отмостки здания клуба частично обоснованной.

В рамках проведения на основании ч.5 ст.17 Федерального закона № 94-ФЗ внеплановой проверки размещения данного заказа выявлено нарушение заказчиком положений ч.4 ст. 34 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно.

В информационной карте документации об аукционе указано, что оплата будет производиться в срок до 31.12.2010г. при условии поступления целевых бюджетных средств. Проект муниципального контракта содержит аналогичное положение.

В силу вышеуказанной нормы Федерального закона № 94-ФЗ документация об аукционе должна содержать сведения, предусмотренные п.4.2 ч.4 ст.22 настоящего Федерального закона, согласно которой документация должна содержать форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг.

Пункт 1 статьи 702 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Таким образом, заказчик привязал срок оплаты выполненных работ, являющийся существенным условием договора, к событию, наступление которого не обладает свойством неизбежности наступления в смысле статьи 190 Гражданского кодекса РФ. Вышеуказанные положения документации об аукционе не позволяют определить срок оплаты выполненных работ, что в силу статей 432, 168 Гражданского кодекса РФ является основанием признания сделки ничтожной.

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что требование ч.4 ст. 34 Федерального закона № 94-ФЗ заказчиком не выполнено.

Руководствуясь ч.6 ст.60, ч.5, ч.9 ст. 17, Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Выдать муниципальному заказчику – МУК "Владимировский социально-культурный

центр» и комиссии по размещению заказов при данном заказчике предписание об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов.

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

Председатель
Комиссии

А.Г. Швалов

Члены Комиссии:

Д.Е. Студеникин

С.Н. Растворцев

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-242

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

5 октября 2010 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г. - заместитель руководителя управления – начальник отдела государственного заказа, председатель Комиссии;

Студеникин Д.Е. - главный специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;

Растворцев С.Н. - ведущий специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии,

на основании своего решения № 08-01-272 от 05.10.2010г. по жалобе ООО «СМУ 9» на действия Муниципального учреждения культуры "Владимировский социально-культурный центр" при проведении открытого аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли и отмостки здания клуба,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному заказчику – МУК "Владимировский социально-культурный центр" устранить нарушения Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Федеральный закон № 94-ФЗ), а именно:

- устанавливать требования к оформлению заявки на участие в аукционе в

соответствии с положением п.1 ч.4 ст.34 Федерального закона № 94-ФЗ;

- устанавливать «шаг аукциона» в соответствии с положением ч.5 ст.37 Федерального закона № 94-ФЗ;

- прекратить требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных ч.2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ сведений;

- включать в документацию об аукционе сведения, предусмотренные частью 2 статьи 34 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно, в соответствии с Письмом ФАС России №ЦА/23610 от 23.07.2010г. размещать на официальном сайте проектно-сметную документацию;

- прекратить нарушение ч.4 ст.34 Федерального закона № 94-ФЗ, а именно, указывать в документации об аукционе сведения о сроке оплаты товара, работ, услуг.

- внести изменения в документацию об аукционе с учетом вышеуказанных требований настоящего предписания;

- продлить срок подачи заявок на участие в аукционе на пятнадцать дней со дня размещения на официальном сайте соответствующих изменений, внесенных в документацию об аукционе;

- поданные ранее заявки на участие в аукционе вернуть участникам размещения заказа с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки.

Комиссии по размещению заказов МУК "Владимировский социально-культурный центр" устранить нарушение Федерального закона № 94-ФЗ, а именно: отменить решения комиссии по размещению заказов МУК "Владимировский социально-культурный центр", зафиксированные в протоколе рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 21.09.2010г., протоколе аукциона от 23.09.2010г.

Об исполнении настоящего предписания в срок до 19.10.2010г. сообщить в Новосибирское УФАС России в письменном виде, с приложением подтверждающих документов, а также по электронной почте

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание:

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.

Председатель
Комиссии

А.Г. Швалов

Члены Комиссии:

Д.Е. Студеникин

С.Н. Растворцев