

РЕШЕНИЕ № 95-12/гз

о признании жалобы участника размещения заказа обоснованной

18 мая 2012 года

г. Саратов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

- (.....) - руководителя управления, председатель Комиссии,
- (.....) - и.о. заместителя руководителя, член Комиссии,
- (.....) - старший государственный инспектор отдела контроля размещения заказов, член Комиссии,

в присутствии:

- (.....) - представителя ООО "ТД "Феникс" (доверенность от 14.05.2012),
- (.....) - представителя Заказчика – Администрации ЗАТО Шиханы Саратовской области (доверенность от 17.05.2012),

рассмотрев жалобу ООО "ТД "Феникс" на действия Заказчика - Администрации ЗАТО Шиханы Саратовской области при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0160300042112000025 на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству спортивно-оздоровительного комплекса в ЗАТО Шиханы в 2012 году,

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступила жалоба ООО "ТД "Феникс" (далее - Заявитель, Общество) на действия Заказчика - Администрации ЗАТО Шиханы Саратовской области (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0160300042112000025 на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству спортивно-оздоровительного комплекса в ЗАТО Шиханы в 2012 году (далее – Аукцион).

В жалобе Заявитель указывает на нарушения Заказчиком законодательства о размещении заказов при проведении Аукциона, где Заказчиком в проекте контракта установлены условия, не соответствующие требованиям ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных

нужд" (далее - Закон о размещении заказов), а именно: необходимость согласования с Заказчиком привлечения к выполнению работ субподрядных организаций. Также установлены условия, не соответствующие требованиям п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, а именно: условия, предусматривающие оплату выполненных работ по мере поступления средств из федерального бюджета Заказчику.

По мнению Заявителя, данные обстоятельства нарушают его права как участника размещения заказа.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, считая их необоснованными, пояснив при этом, что положения документации соответствуют требованиям законодательства о размещении заказов.

Изучив представленные сведения и документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, и проведя внеплановую проверку, Комиссия пришла к следующим выводам:

18.04.2012 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на сайте электронной площадки www.sberbank-ast.ru были размещены извещение о проведении открытого Аукциона и документация об Аукционе.

В п. 2.3 проекта контракта установлено: "Подрядчик при исполнении Контракта может привлечь субподрядные организации обладающие необходимым опытом, оборудованием и персоналом, а в случаях предусмотренных законодательством, лицензией, сертификатом, либо другими документами подтверждающими их право на выполнение данного вида работ. Подрядчик может заключить договор субподряда только после получения соответствующего письменного разрешения Заказчика".

В п. 5.13 проекта контракта установлено: "Представлять на согласование Заказчику все субподрядные договоры, нести ответственность перед Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств Субподрядчиков".

В соответствии с требованиями ч. 1 ст. 706 ГК РФ, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Положение о необходимости согласования привлечения субподрядчиков с заказчиком в ст. 706 ГК РФ отсутствует. Соответственно, положение пунктов п. 2.3 и п. 5.13 контракта не соответствует ни требованиям ч. 1 ст. 706 ГК РФ, ни требованиям ч. 4 ст.11 Закона о размещении заказов.

На рассмотрении жалобы представитель Заказчика не смог пояснить, на основании какой нормы законодательства предусмотрены выдача Заказчиком письменного разрешения на привлечение субподрядчиков и представление подрядчиком на согласование Заказчику всех субподрядных договоров.

Таким образом, Заказчик, установив в документации об Аукционе требования к участникам размещения заказа, не предусмотренные законодательством о

размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, нарушил требования ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов.

Комиссия Саратовского УФАС России считает обоснованным довод Заявителя о нарушении требований Закона о размещении заказов в части установления Заказчиком авансирования по мере поступления средств из федерального бюджета Заказчику (п. 3.4, п. 3.13, п. 9.6 проекта контракта) ввиду следующего.

В соответствии с требованиями п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов сведениями должна содержать форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг.

В п. 3.4 проекта контракта установлено: "Заказчик производит авансирование Подрядчику по мере поступления средств из федерального бюджета, части стоимости подрядных работ в размере 30 % от цены контракта в течении 10 дней, с осуществлением контроля по его целевому использованию (при предоставлении подрядчиком документов подтверждающих использование аванса по назначению)".

В п. 3.13 проекта контракта установлено: "При несвоевременном поступлении средств из федерального бюджета, заказчик имеет право на отсрочку платежа сроком не более 6 месяцев".

В п. 9.6. проекта контракта установлено: "Заказчик не несет ответственность за несвоевременное поступление денежных средств из федерального бюджета".

Согласно требований ст. 190 ГК РФ срок может исчисляться годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Поскольку поступление средств из федерального бюджета Заказчику не является событием, которое должно неизбежно наступить, такое условие в нарушение требований п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов не может считаться сроком оплаты, установленным Заказчиком.

Таким образом, Заказчик, установив в проекте контракта условие о перечислении авансового платежа по мере поступления средств из федерального бюджета Заказчику, допустил нарушение п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

Учитывая вышеизложенное и на основании ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", Комиссия Саратовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "ТД "Феникс" на действия Заказчика - Администрации ЗАТО Шиханы Саратовской области при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0160300042112000025 на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству спортивно-оздоровительного комплекса в ЗАТО Шиханы в 2012 году обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика - Администрации ЗАТО Шиханы Саратовской области нарушения ч. 4 ст. 11, п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

3. Выдать Заказчику - Администрации ЗАТО Шиханы Саратовской области предписание об устранении нарушений прав и законных интересов участников размещения заказа.

4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии:

(подпись) (.....)

Члены

Комиссии:

(подпись) (.....)

(подпись) (.....)

ПРЕДПИСАНИЕ № 30

об устранении нарушений прав и законных интересов

участника размещения заказа

18 мая 2012 года

г. Саратов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

_____, _____ - руководитель управления, председатель

(.....)
(.....) Комиссии,
(.....) - и.о. заместителя руководителя, член Комиссии,
(.....) - старший государственный инспектор отдела
контроля размещения заказов, член Комиссии,

на основании своего решения от 18.05.2012 № 95-12/гз, принятого по результатам рассмотрения жалобы ООО "ТД "Феникс" на действия Заказчика - Администрации ЗАТО Шиханы Саратовской области при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0160300042112000025 на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству спортивно-оздоровительного комплекса в ЗАТО Шиханы в 2012 году, и в соответствии с ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Заказчику - Администрации ЗАТО Шиханы Саратовской области:

1. При заключении контракта исключить:

1.1.) п. 3.13, п. 5.13, п. 9.6 проекта контракта,

1.2.) в п. 3.4 исключить положения, предусматривающие авансирование по мере поступления средств из федерального бюджета,

1.3.) из п. 2.3 исключить положения, предусматривающие возможность подрядчика заключать договор субподряда только после получения соответствующего письменного разрешения Заказчика.

2. В срок до 18.06.2012 сообщить об исполнении настоящего предписания, представив в Саратовское УФАС России документы, подтверждающие исполнение настоящего предписания.

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность, которая влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - в размере пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев

со дня его вынесения.

Председатель Комиссии:

(подпись) (.....)

Члены

Комиссии:

(подпись) (.....)

(подпись) (.....)