

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов

02 апреля 2010 года

Великий Новгород

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов путём проведения конкурса, аукциона, а также запроса котировок цен на товары, работы, услуги Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области в составе: <....>, в присутствии представителей:

- участника размещения заказа (подателя жалобы) – Закрытого акционерного общества «Строительно-монтажный поезд № 170» - <....>;

- муниципального заказчика – Муниципального учреждения «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - директора <...>;

- органа, уполномоченного на размещение муниципального заказа – Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – председателя Комитета <...>, заместителя председателя Комитета <...>, рассмотрев жалобу участника размещения заказа – Закрытого акционерного общества «Строительно-монтажный поезд № 170» (далее – ЗАО «СМП № 170») - на действия муниципального заказчика – Муниципального учреждения «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - и Комиссии по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Новгородского муниципального района по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе органа, уполномоченного на размещение муниципального заказа – Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – при размещении ими муниципального заказа путём проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по устройству кровли из металлочерепицы на здании филиала муниципального учреждения культуры «Пролетарский межпоселенческий Центр культуры и досуга» - «Савинский сельский Дом культуры», рассмотрение заявок на участие в котором проходило в период с 22 по 24 марта 2010 года,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 20.02.2006 № 94 Федеральная антимонопольная служба России (ФАС России) является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу. В соответствии с пунктом 4 раздела I Положения о Федеральной антимонопольной службе, утверждённого постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 (с изм. и доп.), Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы. В соответствии с пунктом 45 приложения «Перечень территориальных органов Федеральной антимонопольной службы» к Положению о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утверждённому приказом ФАС России от 15.12.2006 № 324, Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (сокращённое наименование – Новгородское УФАС России) является территориальным органом ФАС России.

В соответствии с частью 5 статьи 57 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (с изм. и доп., далее – Закон о размещении заказов) участник размещения заказа вправе подать в письменной форме жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа для муниципальных нужд в том числе в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти.

26 марта 2010 года в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника размещения заказа – ЗАО «СМП № 170» - на действия муниципального заказчика – Муниципального учреждения «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - и Комиссии по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Новгородского муниципального района по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе органа, уполномоченного на размещение муниципального заказа – Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – при размещении ими муниципального заказа путём проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по устройству кровли из металлочерепицы на здании филиала муниципального учреждения культуры «Пролетарский межпоселенческий Центр культуры и досуга» - «Савинский сельский Дом культуры», рассмотрение заявок на участие в котором проходило в период с 22 по 24 марта 2010 года (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом о размещении заказов и с соблюдением требований, предусмотренных статьями 57 - 58 данного закона.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 4 статьи 60 Закона о размещении заказов муниципальному заказчику - Муниципальному учреждению «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - и органу, уполномоченному на размещение муниципального заказа – Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – было направлено требование о приостановлении размещения вышеуказанного муниципального заказа до рассмотрения Жалобы по существу (исх. № 1297/03 от 29.03.2010 Новгородского УФАС России), которое ими исполнено, размещение муниципального заказа приостановлено, муниципальный контракт не заключён.

Из Жалобы следует, что в марте 2010 года муниципальным заказчиком - Муниципальным учреждением «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - и органом, уполномоченным на размещение муниципального заказа – Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – проводилось размещение муниципального заказа путём проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по устройству кровли из металлочерепицы на здании филиала муниципального учреждения культуры «Пролетарский межпоселенческий Центр культуры и досуга» - «Савинский сельский Дом культуры», рассмотрение заявок на участие в котором проходило в период с 22 по 24 марта 2010 года.

ЗАО «СМП № 170» подало заявку на участие в рассматриваемом аукционе. По результатам рассмотрения заявок на участие в аукционе Комиссией по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Новгородского муниципального района по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе органа, уполномоченного на размещение муниципального заказа – Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района (далее – аукционная комиссия) – принято решение об отказе ЗАО «СМП № 170» в допуске к участию в аукционе по причине несоответствия его заявки требованиям документации об аукционе, что выразилось в неправильном заполнении ЗАО «СМП № 170» одной из форм (приложение № 2 «Сведения о работах» к документации об аукционе), предусмотренных документацией об аукционе и входящих в состав заявки ЗАО «СМП № 170» на участие в нём, что не позволяет в полном объёме определить предложение об объёме выполняемых работ. Кроме того, по мнению аукционной комиссии, в заявке ЗАО «СМП № 170» указаны различные сроки гарантии: в сведениях о работах они составили 5 лет, а в аукционном

предложении – 120 месяцев.

В свою очередь, ЗАО «СМП № 170» полагает, что, во-первых, незаконно само требование о представлении участниками в составе заявки приложения 2 «Сведения о работах» к документации об аукционе, во-вторых, поскольку в его аукционном предложении (приложение № 2.1 «Аукционное предложение на участие в открытом аукционе» документации об аукционе), также входившем в состав заявки, чётко указано на готовность ЗАО «СМП № 170» выполнить все работы в объёме, установленном документацией об аукционе, а в документации отсутствовал какой-либо порядок заполнения форм, входящих в состав заявки, его заявка полностью соответствовала требованиям документации об аукционе, вследствие чего ЗАО «СМП № 170» должно было быть допущено до участия в нём.

На основании вышеизложенного ЗАО «СМП № 170» просит принять меры по пресечению нарушений законодательства, совершаемых аукционной комиссией. На рассмотрении Жалобы представителя ЗАО «СМП № 170» поддержали доводы и требования, изложенные в ней.

Муниципальный заказчик - Муниципальное учреждение «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - и орган, уполномоченный на размещение муниципального заказа – Комитет по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – доводы и требования Жалобы не признали. Комитет по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района представил письменные возражения на Жалобу, доводы которых сводятся к следующему.

В соответствии с требованиями статей 34 и 35 Закона о размещении заказов в пункте 3.2 документации об аукционе предусмотрены требования к описанию участниками размещения заказа оказываемых Работ, их количественных и качественных характеристик: участник размещения заказа к заявке на участие в аукционе должен приложить сведения о работах по формам согласно приложению № 2 к документации об аукционе с учётом дефектной ведомости (приложение № 3 к документации об аукционе - Ведомость объёмов работ, которая определяет объём выполняемых Работ).

Из подпункта 5 пункта 7.1.2 документации об аукционе следует, что заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о работах по форме согласно приложению № 2 «Сведения о работах» к документации об аукционе. При этом все пункты, указанные в заявке, являющиеся обязательными для заполнения участником размещения заказа (пункт 7.3. документации об аукционе). Соответственно, в таблице «Сведения о работах» (приложение № 2 к документации об аукционе) в графе 2 «Перечень работ в соответствии с документацией об аукционе» должны быть перечислены все работы, указанные в документации об аукционе. Все виды (наименования) Работ перечислены в Ведомости объёмов работ (приложение № 3 к документации об аукционе).

Таким образом, в нарушении пункта 3.2 и подпункта 5 пункта 7.1.2 документации об аукционе заявка ЗАО «СМП № 170» не соответствует требованиям документации об аукционе, поскольку сведения о работах представлены не в полном объёме - не содержат полный перечень Работ, предусмотренный Ведомостью объёмов работ (приложение № 3 к документации об аукционе): отсутствует указание на пункт 11 Ведомости объёмов работ «Разборка мелких покрытий и обделок из листовой стали: водосточных труб с земли и подмостей» (приложение №3 к документации об аукционе), что не позволяет в полном объёме определить предложение ЗАО «СМП № 170» об объёме выполняемых Работ, их технических, количественных и качественных характеристиках, а, следовательно, определить соответствие выполняемых Работ по требностям заказчика.

Аукционное предложение, заполняемое по форме согласно приложению № 2.1 «Аукционное предложение на участие в открытом аукционе» к документации об аукционе, является одной из обязательных форм предоставления участниками размещения заказа сведений о технических, количественных и качественных характеристиках Работ (подпункт 6 пункта 7.1.2 документации об аукционе). Заявка на участие в аукционе должна содержать полный комплект документов и сведений, установленных пунктом 7.1 документации об аукционе. Расхождение в представленных в одной заявке участником размещения заказа сведениях о Работх свидетельствует о невозможности достоверного определения соответствия предлагаемых Работ потребностям заказчика.

С учётом вышеизложенного, аукционной комиссией установлено несоответствие заявки ЗАО «СМП № 170» требованиям пункта 3.2 и подпункта 5 пункта 7.1.2 документации об аукционе и принято решение об отказе ЗАО «СМП-170» в допуске к участию в аукционе в порядке, предусмотренном статьёй 36 Закона о размещении заказов, по основаниям, предусмотренным пунктом 4 части 1 статьи 12 данного закона.

На рассмотрении Жалобы представители Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района поддержали доводы, изложенные в возражениях на Жалобу. Устно дополнили, что ссылака в Протоколе заседания комиссии по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Новгородского муниципального района по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе от 24.03.2010 (далее – Протокол по рассмотрению заявок от 24.03.2010) на то, что в заявке ЗАО «СМП № 170» указаны различные сроки гарантии: в сведениях о работах они составили 5 лет, а в аукционном предложении – 120 месяцев, не являлась основанием для отказа ЗАО «СМП № 170» в допуске к участию в аукционе.

На основании пункта 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждённого приказом Федеральной антимонопольной службы от 14.10.2007 № 379, в заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы по инициативе Комиссии объявлялся перерыв до 14 часов 30 минут 02 апреля 2010 года.

В связи с поступлением Жалобы на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов Новгородским УФАС России проведена внеплановая проверка размещения рассматриваемого муниципального заказа путём проведения открытого аукциона.

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки размещения заказа установлено следующее.

1. В марте 2010 года муниципальным заказчиком - Муниципальным учреждением «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - и органом, уполномоченным на размещение муниципального заказа – Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – проводилось размещение муниципального заказа путём проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по устройству кровли из металлочерепицы на здании филиала муниципального учреждения культуры «Пролетарский межпоселенческий Центр культуры и досуга» - «Савинский сельский Дом культуры», рассмотрение заявок на участие в котором проходило в период с 22 по 24 марта 2010 года. Размещение заказа проводилось на основании и в соответствии с Законом о размещении заказов.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с частью 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать, в том числе, следующие сведения, предусмотренные пунктом 2 части 4 статьи 22 данного закона: требования к описанию участниками размещения заказа выполняемых работ, оказываемых услуг, которые являются предметом конкурса, их количественных и качественных характеристик.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать в соответствии с частями 2 - 3 статьи 35 настоящего Федерального закона требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе.

В рассматриваемом случае в пункте 3.2 документации об аукционе предусмотрены требования к описанию участниками размещения заказа оказываемых Работ, их количественных и качественных характеристик. Так, участник размещения заказа к заявке на участие в аукционе должен приложить сведения о работах по форме согласно приложению № 2 «Сведения о работах» к документации об аукционе с учётом дефектной ведомости (приложение № 3 «Ведомость объёмов работ» к документации об аукционе).

В соответствии с подпунктом 5 пункта 7.1.2 документации об аукционе заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о работах по форме согласно приложению № 2 «Сведения о работах» к документации об аукционе. При этом, в соответствии с пунктом 7.2 документации заявка должна содержать полный комплект документов и сведений, установленных в пункте 7.1 документации, а в соответствии с пунктом 7.3 документации все пункты, указанные в заявке, являются обязательными для заполнения участником размещения заказа.

Таким образом, в данном случае, во-первых, в наличии в составе заявки на участие в аукционе приложения № 2 «Сведения о работах» к документации об аукционе не усматривается нарушений законодательства о размещении заказов, во-вторых, в соответствии с документацией об аукционе все формы, входящие в состав заявки на участие в аукционе, и все поля (пункты) форм должны были быть участниками размещения заказа в их заявках заполнены с учётом требований документации об аукционе.

ЗАО «СМП № 170» в срок и порядке, установленные Законом о размещении заказов и документацией об аукционе, подало заявку на участие в рассматриваемом аукционе, что подтверждается Протоколом по рассмотрению заявок от 24.03.2010. По результатам рассмотрения заявок на участие в аукционе Комиссией по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Новгородского муниципального района по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе органа, уполномоченного на размещение муниципального заказа – Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района (далее – аукционная комиссия) – принято решение об отказе ЗАО «СМП № 170» в допуске к участию в аукционе по причине несоответствия его заявки требованиям документации об аукционе, что выразилось в неполном заполнении ЗАО «СМП № 170» одной из форм, предусмотренных документацией об аукционе и входящих в состав заявки ЗАО «СМП № 170» на участие в нём. Так, заявка ЗАО «СМП № 170» не соответствовала пункту 3.2 и подпункту 5 пункта 7.1.2 документации об аукционе, поскольку сведения о работах в заявке ЗАО «СМП № 170» представлены не в полном объёме – не содержат полного перечня Работ, предусмотренного Ведомостью объёмов работ (приложение № 3 к документации об аукционе). В частности, отсутствуют сведения о готовности ЗАО «СМП № 170» выполнить пункт 11 Ведомости объёмов работ «Разборка мелких покрытий и обделок из листовой стали: водосточных труб с земли и подмостей» ед. изм. - 100 м труб и покрытий, количество – 0,36. Несмотря на то, что в аукционном предложении ЗАО «СМП № 170» (приложение № 2.1 «Аукционное предложение на участие в открытом аукционе» документации об аукционе), также входившем в состав заявки, указано на готовность ЗАО «СМП № 170» выполнить все работы в объёме, установленном документацией об аукционе, в соответствии с Законом о размещении заказов (в частности, статьями 35, 36, 12) соблюдение участником размещения заказа формальных требований к заявке, установленных документацией об аукционе, является обязательным. Кроме того, в соответствии с частями 8 и 9 статьи 34 Закона о размещении заказов участник размещения заказа вправе обратиться за разъяснением положений документации об аукционе, на которое заказчик (уполномоченный орган) обязан ответить в установленном Законом о размещении заказов порядке. В данном случае ЗАО «СМП № 170» за разъяснениями документации об аукционе (в том числе за разъяснением порядка заполнения форм, входящих в состав заявки) не обращалось. Таким образом, при установленных обстоятельствах отказ аукционной комиссией на этапе рассмотрения заявок на участие в аукционе участнику размещения заказа - ЗАО «СМП № 170» - в допуске к участию в аукционе по основанию, предусмотренному пунктом 4 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов, по причине несоответствия заявки ЗАО «СМП № 170» требованиям документации об аукционе является законным и обоснованным. Следовательно, Жалоба является необоснованной.

2. Пунктом 6.5 проекта муниципального контракта, являющегося в соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о размещении заказов неотъемлемой частью документации об аукционе, предусмотрено, что Заказчик вправе расторгнуть контракт и потребовать выплаты неустойки в размере 30 % от цены контракта в случаях:

- если Подрядчик по причинам, не зависящим от Заказчика, своевременно не приступает к исполнению настоящего Контракта;
- если Подрядчик выполняет Работы настолько медленно, что окончание их в срок становится невозможным;
- систематического несоблюдения Подрядчиком требований по качеству Работ;
- несвоевременного устранения Подрядчиком выявленных недостатков, либо когда эти недостатки являются существующими и неустранимыми.

В соответствии со статьёй 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК) односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с частью 1 статьи 450 ГК расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК, другими законами или договором.

В соответствии с частью 1 статьи 422 ГК договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В свою очередь, в соответствии с частью 8 статьи 9 Закона о размещении заказов расторжение государственного или муниципального контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Таким образом, частью 8 статьи 9 Закона о размещении заказов установлено обязательное для сторон государственного или муниципального контракта правило (императивная норма), предусматривающее исчерпывающий перечень оснований расторжения контракта – исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Следовательно, включение в данном случае в проект муниципального контракта пункта 6.5. предусматривающего возможность Заказчика расторгнуть муниципальный контракт в одностороннем порядке в перечисленных в данном пункте случаях, является нарушением части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов.

Поскольку документация об аукционе, неотъемлемой частью которой является проект муниципального контракта, в данном

случае была утверждена муниципальным заказчиком – Муниципальным учреждением «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - в лице директора Кузьмина А.В., в его (заказчика) действиях содержится установленное нарушение части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов.

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки размещения заказа иных нарушений законодательства о размещении заказов, последствием которых явилось нарушение прав и законных интересов его (заказа) участников, не установлено.

Руководствуясь частью 8 статьи 9, частями 5 и 9 статьи 17, статьёй 34, статьёй 35, статьёй 36, статьёй 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утверждённым приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника размещения заказа – Закрытого акционерного общества «Строительно-монтажный поезд № 170» - на действия муниципального заказчика – Муниципального учреждения «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - и Комиссии по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Новгородского муниципального района по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе органа, уполномоченного на размещение муниципального заказа – Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – при размещении ими муниципального заказа путём проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по устройству кровли из металлочерепицы на здании филиала муниципального учреждения культуры «Пролетарский межпоселенческий Центр культуры и досуга» - «Савинский сельский Дом культуры», рассмотрение заявок на участие в котором проходило в период с 22 по 24 марта 2010 года, необоснованной.

2. Признать в действиях муниципального заказчика – Муниципального учреждения «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - нарушение части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов.

3. Выдать муниципальному заказчику – Муниципальному учреждению «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам» - обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

4. Выдать Комиссии по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Новгородского муниципального района по рассмотрению заявок на участие в открытом аукционе органа, уполномоченного на размещение муниципального заказа – Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

5. Выдать органу, уполномоченному на размещение муниципального заказа – Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации Новгородского муниципального района – обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

6. Направить материалы Жалобы и внеплановой проверки размещения заказа уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица муниципального заказчика – Муниципального учреждения «Служба заказчика по строительству и земельным вопросам».