

РЕШЕНИЕ

«04» октября 2012 года

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении законодательства о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Председателя комиссии: Стельмах С.В. – заместителя руководителя
Кемеровского УФАС России;

Членов Комиссии: Родновой О.В. - старшего государственного инспектора
отдела государственного
и муниципального заказа;

Каргиной О.А. - главного специалиста-эксперта
отдела государственного
и муниципального
заказа,

Михалевой Е.Е. - ведущего специалиста-эксперта
отдела государственного
и муниципального заказа,

при участии:

<...> – представителя ООО «Промгражданстрой», по доверенности;

рассмотрев дело № 345/3-2012, возбужденное по признакам нарушения заказчиком - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» законодательства о размещении заказов, и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94 – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – ФЗ № 94-ФЗ),

установила:

21.09.2012г. в адрес Кемеровского УФАС России поступила жалоба ООО «Промгражданстрой» на действия заказчика - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0339300049212000255 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство центрального водопровода по ул. Лесная в д.Старая Балахонка Кемеровского района»

Заявитель считает, что документация об аукционе противоречит требованиям законодательства о размещении заказов:

1. В пунктах 7.4., 7.16. раздела 1.3. информационной карты документации об аукционе в электронной форме указан размер обеспечения муниципального контракта в размере 10% начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 486038 (четырееста восемьдесят шесть тысяч тридцать восемь) рублей 90 копеек. Данный пункт не соответствует положениям п. 11 части 4 ст. 41.6 ФЗ от 21 июля 2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», поскольку размер обеспечения исполнения контракта не может превышать тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, но не может быть менее чем размер аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или, если размер аванса превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), размер обеспечения исполнения контракта не может превышать на двадцать процентов размер аванса и не может быть менее чем размер аванса. Так как п. 3.2. проекта муниципального контракта

2. П. 3 проекта муниципального контракта не соответствует п. 8 ч. 4. ст. 41.6 закона ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ, а именно документация об аукционе должна содержать форму, сроки и порядок оплаты. Из прочтения п. 3.1 — 3.4. проекта муниципального контракта следует, что определена форма оплаты (безналичный расчёт на р/с исполнителя); определён порядок оплаты, разбитый на последовательные части:

° предварительная оплата до 20% (согласно п. 3.2.)

° оплата промежуточных работ (согласно п. 7)

° окончательная оплата в течение 200 банковских дней после подписания акта приемки

технической готовности объекта к эксплуатации и других документов, (п. 3.1.)

Однако не определён срок оплаты.

Так оплата аванса и промежуточных работ предусмотрена по усмотрению Заказчика.

Из ч. 2 ст. 9 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на

поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон N 94-ФЗ) следует, что контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом РФ и иными федеральными законами с учетом положений Закона N 94-ФЗ.

В п. 8 ч. 4. ст. 41.6 закона ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ, указано, что конкурсная документация должна содержать форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг.

Ст. 190 ГК РФ предусмотрено, что установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Исходя из норма ст. 190 ГК РФ «усмотрение Заказчика» не является ни календарной датой, ни истечением периода времени, ни событием, которое неизбежно должно наступить.

Далее, не определён срок окончательной оплаты. Законодательством не определён термин «банковский день». Таким образом срок оплаты не установлен.

Так же течение 200 дней (то есть промежуток от 0 до 199 дней) не является ни календарной датой, ни истечением периода времени, ни событием, которое неизбежно должно наступить.

Таким образом, ни для одной части, которые предполагает порядок оплаты, не определён срок, что противоречит п. 8 ч. 4. ст. 41.6 закона ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ.

3.1. В п. 3.4 указано, что оплата осуществляется по мере поступления финансирования в распоряжение Заказчика из бюджета Кемеровского муниципального района. В Письме Минэкономразвития России от 09.02.2009 N Д05-655 отмечено, что в соответствии с положениями Закона N 94-ФЗ заказчик самостоятельно принимает решение о сроках и порядке оплаты контрактов и указывает данные условия в конкурсной документации или документации об аукционе. Однако «поступление финансирования» не является событием, которое неизбежно должно наступить. Следовательно, заказчик не вправе в документации обусловить срок оплаты получением финансирования из бюджета, так как финансирование по статье бюджета не является событием, которое неизбежно должно наступить, и не является согласованием срока оплаты

В процессе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки порядка проведения открытого аукциона в электронной форме № 0339300049212000255 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство центрального водопровода по ул. Лесная в д. Старая Балахонка Кемеровского района» Кемеровским УФАС России установлено:

06.09.2012г. на официальном сайте РФ для размещения информации о размещении

заказов <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0339300049212000255 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство центрального водопровода по ул. Лесная в д. Старая Балахонка Кемеровского района» и аукционная документация.

Доводы заявителя о том, что в проекте муниципального контракта отсутствует форма, сроки и порядок оплаты промежуточных работ, форма, сроки и порядок оплаты возможной 20% предварительной оплаты Комиссией Кемеровского УФАС России не рассматривается как обоснованные в силу следующего:

Согласно части 1 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 ФЗ № 94-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ № 94-ФЗ документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Пунктом 8 части 4 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ установлено, что документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 данной статьи сведениями должна содержать форму, сроки и порядок оплаты товара, работ, услуг.

В пункте 1.5 информационной карты аукциона, а также в пунктах 3.1, 3.2, 3.3, 3.4 проекта муниципального контракта заказчиком были установлены форма, сроки и порядок оплаты работ:

Оплата за фактически выполненные Подрядчиком объёмы работ производится по безналичному расчету путем перечисления денежных средств на счет Подрядчика в течение 200 банковских дней после подписания окончательного акта приёмки выполненных работ и справок (формы КС-2, КС-3) без замечаний, счета-фактуры Подрядчика с приложенным к ним пакетом исполнительной документации. Оплата промежуточных работ может быть произведена по усмотрению Заказчика.

Все расчеты Заказчик производит перечислением средств на реквизиты Подрядчика. В случае изменения реквизитов Подрядчик должен известить Заказчика письменно в течение 5-ти рабочих дней, изменения вносятся в настоящий муниципальный контракт.

Заказчик осуществляет оплату поручаемых работ по настоящему контракту за счет средств бюджета Кемеровского муниципального района. Оплата осуществляется по мере поступления финансирования в распоряжение Заказчика из бюджета Кемеровского муниципального района.

Поскольку в соответствии с документацией об аукционе выполнение работ осуществляется не поэтапно (срок выполнения работ – с 12.10.2012г. по 12.12.2012г.), заказчиком не указывался порядок и сроки оплаты промежуточных работ.

Четкие форма, порядок и сроки оплаты работ указаны в пункте 3.1 проекта муниципального контракта и не противоречат требованиям действующего законодательства о размещении заказов.

Из формулировок условий пунктов 3.1, 3.2 проекта муниципального контракта следует, что заказчик **по своему усмотрению** может **произвести оплату промежуточных работ**, заказчик **вправе произвести авансовый платеж** в размере **не более 20%** от суммы настоящего контракта. Указанные условия проекта муниципального контракта не предусматривают обязательной оплаты промежуточных работ, обязательной авансовой оплаты в каком-либо размере. Следовательно, установление в аукционной документации формы, сроков и порядка оплаты возможных промежуточных выплат, возможного аванса не является обязательным.

Таким образом, заказчиком при утверждении документации об аукционе № 0339300049212000255 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство центрального водопровода по ул. Лесная в д. Старая Балахонка Кемеровского района» были соблюдены положения пункта 8 части 4 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ.

В силу пункта 11 части 3 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ размер обеспечения исполнения контракта не может превышать тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, но не может быть менее чем размер аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или, если размер аванса превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), размер обеспечения исполнения контракта не может превышать на двадцать процентов размер аванса и не может быть менее чем размер аванса.

В соответствии с информационной картой аукциона размер обеспечения исполнения муниципального контракта составляет 10% начальной (максимальной) цены контракта (486 038) рублей 90 коп.

Поскольку условиями документации об аукционе обязательной авансовой оплаты в каком-либо размере не предусмотрено, установление заказчиком размера обеспечения контракта 10% от начальной (максимальной) цены также не противоречит пункту 11 части 3 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ.

Руководствуясь статьями 17, 60 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Промгражданстрой» на действия заказчика - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» при

проведении открытого аукциона в электронной форме № 0339300049212000255 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Строительство центрального водопровода по ул. Лесная в д.Старая Балахонка Кемеровского района» **необоснованной**.

2. Производство по делу № 345/3-2012 прекратить.

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

Председатель комиссии:

С.В. Стельмах

Члены комиссии

О.В. Роднова

О.А. Каргина

Е.Е. Михалева