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;

- <…> – директора МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района», председателя единой комиссии,

рассмотрев дело № 344/З-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 № 0339300049212000254 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Текущий ремонт котельной в д. Сухая речка Кемеровского района».

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

Из части III «Техническое задание» и приложенной сметной документации видно, что работы проводятся на объекте капитального строительства (Котельная), который является объектом теплоснабжения. Работы предполагают полный демонтаж и замену двух тепло генерирующих угольных котлов мощностью 0,84 МВт с обвязкой из труб, подготовка фундаментов, демонтаж и замену электрических сетей и приборов КИПиА. Таким образом, предполагается замена систем инженерно-технического обеспечения объекта капитального строительства, что согласно п. 14.3 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ является капитальным ремонтом объектов капитального строительства.

2. В документации к аукциону требование к участникам о наличии свидетельства о допуске к

работам 33.3 «Жилищно-гражданское строительство» предъявлено с нарушением законодательства, а именно в пункты 1.6.3.1 - 3.2.3. 2 информационной карты аукциона (ИКА) № СЕЗ-217-12-ЭА содержится требование к участнику аукциона в виде наличия свидетельства члена Саморегулируемой организации (СРО) о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, которым подтверждается право участника на выполнение видов работ указанных в части III «Техническое задание» документации об аукционе в электронной форме, в соответствии с приказом от 30.12.2009 № 624 Министерства регионального развития РФ «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, пол строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» (при необходимости получения допуска на данные виды работ в соответствии с действующим законодательством).

В п. 4 раздела 2, части III «Техническое задание» документации об аукционе в электронной форме указано требование к участнику аукциона наличие свидетельства о допуске к работам 33.3 «Жилищно-гражданское строительство».

Данное требование не законно по следующим основаниям:

Согласно ч. 4 ст. 34 ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ документация об аукционе должна

содержать требования к участникам аукциона, установленные в соответствии со ст. 11 ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ.

В п.1 ч. 1ст. 11 ФЗ от 21.07.2005 №94-ФЗ указано, что участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Согласно ч. 3 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ лицом, осуществляющем строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Таким образом, участник вышеназванного аукциона соответствует лицу осуществляющему строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства.

Согласно ч. 3.1 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ лицо осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства должно иметь выданное СРО свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Из вышеизложенного следует, что условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по капитальному ремонту объекта капитального строительства должно являться обязательное наличие у участника аукциона свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

При выполнении таких работ необходимо требовать предоставления исключительно свидетельства СРО о допуске к выполнению работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора с юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (код 33.5 Объекты теплоснабжения)

3. Проект муниципального контракта, являющийся частью аукционной документации, составлен с нарушением законодательства:

3.1. 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.)

При этом 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.

3.2. 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 конкурсной документации обусловить срок оплаты получением финансирования из бюджета, так как финансирование по статье бюджета не является событием, которое неизбежно должно наступить.

В процессе рассмотрения жалобы и проведения внеплановой проверки порядка проведения открытого аукциона в электронной форме №0339300049212000259 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте: «Текущий ремонт водопровода по ул. Полевая в д. Пещерка Кемеровского района» Кемеровским УФАС России установлено:

10.09.2012г. 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 № 0339300049212000254 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Текущий ремонт котельной в д. Сухая речка 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 производятся 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 12.10.2012г.), 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 № 0339300049212000254 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Текущий ремонт котельной в д. Сухая речка Кемеровского района» были соблюдены положения пункта 8 части 4 статьи 41.6 ФЗ № 94-ФЗ.

Согласно пункту 14.2 статьи 1 Градостроительного кодекса РФ капитальный ремонт объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - замена и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов.

Техническим заданием рассматриваемого аукциона предусмотрены работы, которые предполагают полный демонтаж и замену двух тепло генерирующих угольных котлов мощностью 0,84 МВт с обвязкой из труб, подготовка фундаментов, демонтаж и замену электрических сетей.

На основании изложенного определение заказчиком предмета аукциона как выполнение работ на объекте: «Текущий ремонт котельной в д. Сухая речка Кемеровского района» является неправомерным, поскольку фактически документацией об аукционе требуется выполнение работ по капитальному ремонту данного водопровода.

В соответствии с частью 5 статьи 41.6 ФЗ № 94 ФЗ документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частями 3 и 4 указанной статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 ФЗ № 94 ФЗ.

Пунктом 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 94-ФЗ при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам размещения заказа соответствие участников размещения заказа требованиям,

устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Предметом аукциона в электронной форме является выполнение работ на объекте капитального строительства: «Текущий ремонт котельной в д. Сухая речка Кемеровского района».

Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 г. № 624 утвержден перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. В данный перечень включены работы по монтажу оборудования котельных (пункт 23.4).

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Таким образом, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 94-ФЗ, должно являться обязательное наличие у участника размещения заказа исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

В нарушение требований пункта 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 94 ФЗ заказчиком в документации об аукционе в электронной форме не установлено требование о наличии у участника размещения заказа свидетельства о допуске к работам по организации строительства (код 33.5 Объекты теплоснабжения).

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 № 0339300049212000254 на право заключения контракта на выполнение работ на объекте капитального строительства: «Текущий ремонт котельной в д. Сухая речка Кемеровского района» частично обоснованной(в части доводов о необходимости установления, требований к участникам размещения заказа в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 94 ФЗ)

2. Признать заказчика - МКУ «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального района» нарушившим часть 4 статьи 11Федерального закона от

21.07.2005 № 94 – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать предписание об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов.

4. Передать материалы дела №344/З-2012 должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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