

РЕШЕНИЕ

по делу № 13-06/04-250

03 июня 2013 года

г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказанию услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Литвинова Р.А. - председателя Комиссии, начальника отдела контроля размещения госзаказа,

Бабкиной Ю.А. – члена Комиссии, главного государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Тынянкиной А.А. - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Бакаева В.П. – представителя Администрации городского поселения Петров Вал (по доверенности),

рассмотрев материалы дела № 13-06/04-250, возбужденного на основании поступившей жалобы от ООО «ЗСП», в которой обжалуются положения документации об открытом аукционе в электронной форме Техническое перевооружение котельной № 5 г.Петров Вал (РН 01293000001 13000005),

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 28.05.2013 г. вх. № ф. 406 поступила жалоба от ООО «ЗСП», в которой обжалуются положения документации об открытом аукционе в электронной форме Техническое перевооружение котельной № 5 г.Петров Вал (РН 01293000001 13000005).

Из жалобы ООО «ЗСП» следует, что Заказчиком в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и в документации об открытом аукционе в электронной форме указано разное время окончания срока подачи заявок, что нарушает права и законные интересы участника размещения заказа.

Представитель Заказчика пояснил, что при размещении извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме Техническое перевооружение котельной № 5 г.Петров Вал произошла техническая ошибка, но данное обстоятельство не повлекло за собой нарушения каких-либо прав и законных интересов участников

размещения заказа.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к следующим выводам.

Из ч. 1 ст. 1 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) следует, что указанный Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений (далее - размещение заказа), в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Таким образом, во исполнение указанного положения федерального законодательства порядок размещения заказов должен соответствовать требованиям, предъявляемым Законом о размещении заказов к таким процедурам.

В соответствии со [ст. 5](#) Закона N 94-ФЗ под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном этим [Законом](#), действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков (далее также - контракты), а в случае, предусмотренном [пунктом 14 части 2 статьи 55](#) указанного Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

Одним из способов размещения заказа, как следует из [ч. 1 ст. 10](#) указанного Закона, является размещение заказа путем проведения торгов в форме открытого аукциона в электронной форме.

08.05.2013 на официальном сайте РФ для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru размещено извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме Техническое перевооружение котельной № 5 г.Петров Вал (РН 0129300000113000005).

Согласно ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - [3.2](#), 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона о размещении заказов сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона.

Согласно извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме Техническое перевооружение котельной № 5 г.Петров Вал датой и временем окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме является 29 мая 2013 года 17 часов 00 минут. В соответствии с положениями п. 3 Раздела 1 «Общие сведения» документации об открытом аукционе в электронной форме датой и временем окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме является 29 мая 2013 года 10 часов 00 минут.

Таким образом, в нарушение ч. 6 ст. 34; ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов сведения, содержащиеся в документации об открытом аукционе в электронной форме, не соответствуют сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме.

Следовательно, жалоба ООО «ЗСП» является обоснованной.

В ходе проведения внеплановой проверки открытого аукциона в электронной форме Техническое перевооружение котельной № 5 г.Петров Вал Комиссией выявлены следующие нарушения действующего законодательства РФ о размещении заказов:

1. В соответствии с п.п. 3.4; 3.5; 3.6 Раздела 3. «Сумма муниципального контракта и порядок расчетов» проекта муниципального контракта, являющегося Приложением № 2 к извещению о размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме заказчиком представлены следующие условия исполнения контракта в части формы, сроков и порядка оплаты товара, работ, услуг: «Заказчик оплачивает Подрядчику стоимость выполненных работ в пределах лимита и поступления денежных средств из бюджета на эти цели в текущем году. Оплата выполненных работ по настоящему контракту производится в форме безналичного расчета. Расчет производится по промежуточным актам выполнения работ и подписания акта выполнения работ по мере поступления денежных средств на эти цели».

Таким образом, исходя из содержания документации, наступление у заказчика обязанности по оплате поставленных в рамках исполнения контракта ставится в прямую зависимость от условия поступления ему денежных средств на оплату указанных работ. Соответственно, исходя из буквального толкования содержания документации, при непоступлении денежных средств на оплату товара, у заказчика обязанность по оплате данного товара отсутствует.

Между тем, в соответствии с п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о форме, сроках и порядке оплаты товара, работ, услуг.

Размещение на официальном сайте документации об открытом аукционе в электронной форме (включая проект контракта, заключаемого по результатам проведения процедуры размещения заказа) является публичной офертой в соответствии с ч. 2 ст. 437 Гражданского кодекса Российской Федерации, акцепт

которой образует договор и порождает обязанность его исполнить. Заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме рассматривается в качестве акцепта оферты. Согласно ч. 1 ст. 438 ГК РФ акцепт должен быть полным и безоговорочным, поэтому условия исполнения государственного или муниципального контракта, указанные в заявке, должны соответствовать условиям исполнения контракта, предусмотренным документацией об открытом аукционе в электронной форме. Этими условиями являются, в том числе, сроки поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, а также сроки и условия оплаты поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с п. 1 ст. 766 ГК РФ, государственный или муниципальный контракт должен, в том числе, содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Общие условия определения сроков в гражданских правоотношениях приведены в ст. 190 ГК РФ, согласно которой 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.

Комиссия установила, что в документации об открытом аукционе в электронной форме фактически не определен срок оплаты товара, в частности, не указаны ни точная календарная дата, ни точный период времени, ни конкретное событие, которое должно неизбежно наступить, которые могли быть квалифицированы в качестве надлежащего срока оплаты заказчика за поставленный товар.

То обстоятельство, что источником финансирования по контракту является областной бюджет, не освобождает заказчика от соблюдения требований п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов о необходимости обязательного указания в запросе котировок срока оплаты по контракту. Данное требование закона заказчиком не выполнено.

В рассматриваемом случае заказчик не установил конкретный срок оплаты по предмету открытого аукциона в электронной форме, что является нарушением п. 8 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

2. В соответствии с ч. 5 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе, требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов одним из обязательных требований к участникам размещения заказа является их соответствие требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Кроме указанных в частях 1 - 3 настоящей статьи требований и установленных в

соответствии со статьей 55.3 настоящего Федерального закона требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Пунктом 14 «требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов» Раздела 1. «Общие сведения» установлены следующие требования к участникам размещения заказа:

1) соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом торгов; при размещении заказа Заказчик устанавливает требование к Участникам размещения заказа: наличие обязательного допуска СРО на все виды выполняемых работ либо наличие допуска на услуги генерального подряда. Участник размещения заказа может для выполнения работ по предмету аукциона привлечь организации-субпоставщиков, субподрядные организации, организации-субисполнителей.

Заказчиком в п. 17 документации об открытом аукционе в электронной форме установлены виды работ по предмету аукциона:

6. Устройство бетонных и железобетонных монолитных конструкций

6.1. Опалубочные работы

6.2. Арматурные работы

6.3. Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций

10. Монтаж металлических конструкций

10.1. Монтаж, усиление и демонтаж конструктивных элементов и ограждающих конструкций зданий и сооружений

10.4. Монтаж, усиление и демонтаж мачтовых сооружений, башен, вытяжных труб

10.5. Монтаж, усиление и демонтаж технологических конструкций

12. Защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования (кроме магистральных и промысловых трубопроводов)

12.9. Гидроизоляция строительных конструкций

15. Устройство внутренних инженерных систем и оборудования зданий и сооружений

15.3. Устройство и демонтаж системы газоснабжения

23. Монтажные работы

23.4. Монтаж оборудования котельных

Или

33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)

33.5. Объекты теплоснабжения

Установленные требования нарушают положения ч. 5 ст. 41.6; п. 1 ч. 1 ст. 11; ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов по следующим основаниям:

Частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов установлен единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Исходя из положения п. 1 ст. 1 Закона о размещении заказов, в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям.

Документация о торгах должна, в первую очередь, соответствовать действующему законодательству РФ, и, во-вторых, должна быть направлена на развитие добросовестной конкуренции тех хозяйствующих субъектов, которые в соответствии с требованиями, предъявляемыми действующим законодательством РФ, имеют право принимать участие в соответствующем размещении заказа.

Предметом рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме является выполнение работ по техническому перевооружению котельной № 5.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц.

При этом 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.

Подобный подход связан с тем, что в соответствии с ч. 3.1 ст. 52 ГрК РФ выполнение строительных работ всегда предполагает деятельность по организации строительства. Таким образом, затребование свидетельства о допуске к работам по организации строительства обязательно во всех случаях размещения заказа на работы по строительству и реконструкции.

Следовательно, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, должно являться обязательное наличие у участника размещения заказа исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

Установление заказчиком в документации об аукционе выбора о наличии у участников размещения заказов свидетельства о допуске к отдельным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и допуска по организации строительства не соответствует положениям Градостроительного кодекса Российской Федерации и является нарушением статьи 11 Закона о размещении заказов.

При этом требование о наличии у участника размещения заказа свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, не соответствует части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации и является нарушением статьи 11 Закона о размещении заказов.

Также необходимо отметить, что лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц. В случае выполнения таким лицом указанных работ лично данное лицо должно обладать при выполнении таких соответствующим свидетельством о допуске к отдельным видам работ.

3. Согласно ч. 3 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе может содержать указание на товарные знаки. При указании в документации об аукционе на товарные знаки они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, устанавливаемыми в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно п. 17 Раздела 1 «Общие сведения» документации об открытом аукционе в электронной форме первая часть заявки участника размещения заказа должна

содержать согласие участника размещения заказа на выполнение работ (в том числе означающее согласие на использование оборудования и материалов в соответствии с проектом), на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Из данного положения документации следует, что перечень материалов и оборудования, используемый при выполнении работ, содержится в проекте.

Исследовав проект, документацию об открытом аукционе в электронной форме, Комиссией было установлено, что в указанных документах имеется указание на товарные знаки, причем, без сопровождения словами «или эквивалент», что нарушает ч. 1 ст. 41.6; ч. 3 ст. 34 Закона о размещении заказов.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЗСП» обоснованной.
2. Признать Заказчика – Администрацию городского поселения Петров Вал - нарушившим ч. 1 ст. 41.6; ч. 6 ст. 34; п. 8 ч. 4 ст. 41.6; ч. 5 ст. 41.6; п. 1 ч. 1 ст. 11; ч. 3 ст. 34 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать Заказчику – Администрации городского поселения Петров Вал предписание устранении выявленных нарушений.