

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми

РЕШЕНИЕ

26 июня 2012 года

№ 04-02/5673

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> (далее - Комиссия Коми УФАС России), рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Управляющая Финансовая Компания» исх. № 06/12 (вх. от 19.06.2012 № 613-ф) на действия заказчика – муниципального учреждения «Управление жилищно-коммунального хозяйства» администрации МО ГО «Ухта» (далее – МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» АМО ГО «Ухта»), уполномоченного органа – муниципального учреждения «Управление муниципального заказа» администрации МО ГО «Ухта» (далее - МУ «Управление муниципального заказа» АМО ГО «Ухта») при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по приведению в нормативное состояние улично-дорожной сети МО ГО «Ухта» (извещение № 0307300008612000332 от 30.05.2012), далее - открытый аукцион в электронной форме, размещаемый заказ,

при участии:

- <...> – начальника МУ «Управление муниципального заказа» АМО ГО «Ухта»;

- <...> - представителя МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» АМО ГО «Ухта» (по доверенности № 28 от 25.06.2012),

УСТАНОВИЛА:

1. В Коми УФАС России поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Управляющая Финансовая Компания» (далее – ООО «Управляющая Финансовая Компания») от исх. № 06/12 (вх. от 19.06.2012 № 613-ф).

Коми УФАС России надлежащим образом известило о времени и месте рассмотрения жалобы письмом от 21.06.2012 № 04-02/5260 ООО «Управляющая Финансовая Компания», письмом от 21.06.2012 № 04-02/5263 закрытое акционерное общество «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» (далее - ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов»).

С учетом установленных сроков рассмотрения жалобы Комиссия Коми УФАС России пришла к выводу о том, что отсутствие представителей вышеуказанных Обществ не препятствует рассмотрению жалобы по существу.

2. В жалобе исх. № 06/12 (вх. от 19.06.2012 № 613-ф) ООО «Управляющая Финансовая Компания» указывает, что в документации об открытом аукционе в электронной форме, в проекте муниципального контракта установлено требование о выполнении подрядчиком работ собственными силами, без привлечения субподрядчиков, из своих материалов, с использованием собственного оборудования и инструментов в соответствии с условиями контракта в течение 20 (двадцати) календарных дней со дня заключения муниципального контракта.

По мнению заявителя, данные требования являются нарушением п. 2.1. ст. 34 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).

Заявитель считает, что вышеуказанный срок выполнения работ, установленный в документации открытого аукциона в электронной форме, в проекте муниципального контракта заведомо невыполним.

Заявитель в жалобе просит Коми УФАС России в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов провести внеплановую проверку размещения заказа, признать в действиях заказчика, уполномоченного органа нарушения п. 2.1. ч. 34 Закона о размещении заказа, выдать заказчику, уполномоченному органу обязательное для исполнения предписание об устранении указанных нарушений.

МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» АМО ГО «Ухта», МУ «Управление муниципального заказа» АМО ГО «Ухта» не согласны с доводами жалобы и подробно изложило свои доводы в отзывах на жалобу от 25.06.2012 № 2985/01 (вх. от 25.06.2012 № 639-ф, от 26.06.2012 № 3528), от 25.06.2012 № 07-3613 (вх. от 25.06.2012 № 1509-эл., от 26.06.2012 № 3527) и на заседании Комиссии Коми УФАС России.

3. Комиссия Коми УФАС России в ходе проведения внеплановой проверки размещения заказа в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов, изучив материалы жалобы, заслушав представителей МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» АМО ГО «Ухта», МУ «Управление муниципального заказа» АМО ГО «Ухта», пришла к нижеследующим выводам.

3.1. Заказчиком размещения заказа является МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» АМО ГО «Ухта» (далее – заказчик).

Уполномоченным органом размещения заказа является МУ «Управление муниципального заказа» АМО ГО «Ухта» (далее – уполномоченный орган).

Предметом открытого аукциона в электронной форме явилось право заключения муниципального контракта на выполнение работ по приведению в нормативное состояние улично-дорожной сети МО ГО «Ухта».

Начальная (максимальная) цена контракта составила 106 310 138,79 (сто шесть миллионов триста десять тысяч сто тридцать восемь) рублей 79 копеек.

Источник финансирования заказа - бюджет муниципального образования городского округа «Ухта».

Документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по приведению в нормативное состояние улично-дорожной сети МО ГО «Ухта» (далее - документация открытого аукциона в электронной форме) утверждена начальником МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» АМО ГО «Ухта» В.М. Чупровым 29.05.2012.

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0307300008612000332, документация открытого аукциона в электронной форме размещены на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru и на сайте оператора электронной площадки 30.05.2012.

Приказом начальника МУ «Управление муниципального заказа» АМО ГО «Ухта» № 14 от 15.04.2011 «О создании конкурсной (аукционной) комиссии по размещению заказов для нужд муниципальных заказчиком МО ГО «Ухта» утвержден состав комиссии по размещению заказов для нужд МУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» АМО ГО «Ухта».

3.2. Согласно ч. 1 ст. 41.1 Закона о размещении заказов в целях настоящего Федерального закона под открытым аукционом в электронной форме на право заключить контракт понимается открытый аукцион, проведение которого обеспечивается оператором электронной площадки на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в порядке, установленном настоящей главой.

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 силу ч. 1 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Согласно ч. 2.1. ст. 34 Закона о размещении заказов не допускается включать в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим Федеральным [законом](#).

3.3. В ходе обозрения документов, представленных в материалы жалобы, Комиссией Коми УФАС России установлено следующее.

Пунктом 29 Информационной карты открытого аукциона в электронной форме, п.п. 1.6 проекта муниципального контракта установлен срок выполнения работ – в течение 20 календарных дней со дня заключения муниципального контракта.

В своем отзыве от 25.06.2012 № 07-3613 (вх. от 25.06.2012 № 1509-эл., от 26.06.2012 № 3527) и на заседании Комиссии Коми УФАС России начальник МУ «Управление муниципального заказа» АМО ГО «Ухта» пояснил, что в г. Ухте и на прилегающей территории находятся 5 асфальтобетонных заводов общей мощностью более 350 тонн в час. Самый маломощный завод производительностью 56 тонн в час, за сутки выдает более 1100 тонн асфальтобетонной смеси и может обеспечить требуемое количество смеси в течение 12 суток.

Асфальтоукладчик способен обеспечить укладку асфальтобетонной смеси не менее 1500 тонн в сутки, то есть работы могут быть выполнены одним комплексом менее чем за 10 дней.

При наличии заключенного муниципального контракта необходимо установить только знаки и начать работы, направив письмо в Главное управление по обеспечению безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел Российской Федерации о начале работ, никаких иных мероприятий по согласованию работ с государственными и муниципальными органами, органами технического надзора не требуется.

Все организации, имеющие сети, предупреждены о том, что будет проводиться ремонт дороги в соответствии с муниципальным заказом (копия телефонограммы № 07-3459 от 19.06.2012 в материалах жалобы).

Довод заявителя о том, что срок выполнения работ по муниципальному контракту в 20 календарных дней заведомо невыполнимый на заседании Комиссии Коми УФАС России ничем не подтвержден.

В соответствии с п.п. 8, 29 Информационной карты открытого аукциона в электронной форме, п.п. 1.2 проекта муниципального контракта подрядчик принимает на себя обязательство выполнить работы собственными силами, без привлечения субподрядчиков, из своих материалов, с использованием собственного оборудования и инструментов в соответствии с условиями настоящего контракта.

Как следует из представленной заказчиком письменной информации и устных пояснений, данных в ходе рассмотрения жалобы начальником МУ «Управление муниципального заказа» АМО ГО «Ухта», в связи с тем, что выполнение работ по приведению в нормативное состояние улично-дорожной сети МО ГО «Ухта» возможно только в жаркую погоду, растянутость ремонта создает неудобства для горожан и проблему безопасности дорожного движения, целесообразно провести работы в максимально короткие сроки.

С учетом сжатых сроков выполнения указанных работ, заказчиком в документации открытого аукциона в электронной форме установлены требования о выполнении работ лично подрядчиком без привлечения субподрядчиков.

В соответствии с п. 1 ст. 706 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Гражданский кодекс) в договор подряда может быть включено условие о личном выполнении подрядчиком работы.

Согласно ст. 447 Гражданского кодекса договор может быть заключен двумя способами - путем проведения торгов и без проведения торгов.

При этом ни Гражданский кодекс, ни Закон о размещении заказов не содержат положений, исключающих применение названной нормы Кодекса к отношениям, возникающим при заключении договора подряда путем проведения торгов.

Включение условия о запрете привлекать к исполнению контракта субподрядчиков не противоречит ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов, поскольку представляет собой условие о способе и порядке исполнения договора подряда после проведения аукциона, а не требование к участникам размещения заказа о наличии у них производственных мощностей и других ресурсов, необходимых для выполнения работ, являющихся предметом контракта, на момент проведения аукциона.

Кроме того, заявителем не представлено доказательств того, что условие о запрете привлекать к исполнению контракта субподрядчиков включено в документацию открытого аукциона в электронной форме с целью обеспечения победы в аукционе конкретному хозяйствующему субъекту.

Следовательно, установленное в документации открытого аукциона в электронной форме положение о том, что привлечение соисполнителей (субподрядчиков) к исполнению контракта (договора) не допускается, не противоречит требованиям Закона о размещении заказов.

Данная позиция подтверждается постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 28.12.2010 № 11017/10.

Статья 2 Закона о размещении заказов устанавливает, что 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.

В соответствии с п. 1 ст. 704 Гражданского кодекса, если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется изживением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами.

[Статья 713](#) Гражданского кодекса предусматривает случаи, когда работы могут выполняться с использованием материалов заказчика.

В соответствии с п. 1 ст. 209 Гражданского кодекса право собственности включает полномочия собственника владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

Словарь Ожегова дает определение понятия «собственный» это – принадлежащий кому-нибудь, чему-нибудь по праву собственности.

Собственный - являющийся чьей-либо собственностью, находящийся в индивидуальном пользовании у кого-либо, в личном ведении, распоряжении кого-либо (см. Новый словарь русского языка под редакцией Т.Ф.Ефремовой).

Таким образом, Гражданским кодексом предусмотрена возможность выполнения работ из своих материалов, своими силами и средствами без указания на право собственности.

Следовательно, действия заказчика в части включения в документацию открытого аукциона в электронной форме требования о выполнении работ собственным оборудованием противоречат ч. 2.1. ст. 34 Закона о размещении заказов и ограничивают участие в открытом аукционе в электронной форме других участников размещения заказа, имеющих оборудование на ином основании (договор аренды, договор лизинга, безвозмездное пользование).

В ходе рассмотрения жалобы представители заказчика, уполномоченного органа пояснили, что муниципальный контракт по результатам открытого аукциона в электронной форме не заключен.

С учетом всех вышеизложенных обстоятельств, руководствуясь ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Коми УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Управляющая Финансовая Компания» исх. № 06/12 (вх. от 19.06.2012 № 613-ф) в части установления в документации открытого аукциона в электронной форме срока выполнения работ в течение 20 календарных дней, требования о невозможности привлечения соисполнителей (субподрядчиков) к исполнению контракта (договора), требование о выполнении работ из своих материалов необоснованной.

2. Признать действия заказчика – муниципального учреждения «Управление жилищно-коммунального хозяйства» администрации муниципального образования городского округа «Ухта» в части включения в документацию открытого аукциона в электронной форме требования о выполнении работ собственным оборудованием, что может повлечь за собой ограничение количества участников размещения заказа, противоречащими ч. 2.1. ст. 34, ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

3. В целях устранения нарушения Закона о размещении заказов, допущенного заказчиком, выдать заказчику, уполномоченному органу предписание об устранении нарушений Закона о размещении заказов.

4. Решить вопрос о привлечении к административной ответственности виновного должностного лица заказчика.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

26 июня 2012 года

№ 04-02/5673

Сыктывкар

об устранении нарушения Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> на основании своего решения от 26.06.2012 о нарушении заказчиком - муниципальным учреждением «Управление жилищно-коммунального хозяйства» администрации муниципального образования городского округа «Ухта» (место нахождения: 169300, Республика Коми, г. Ухта, ул. Дзержинского, д. 4а) при размещении заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по приведению в нормативное состояние улично-дорожной сети МО ГО «Ухта» (извещение № 0307300008612000332 от 30.05.2012) требований ч. 2.1. ст. 34, ч. 1 ст. 41.6 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),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику - муниципальному учреждению «Управление жилищно-коммунального хозяйства» администрации муниципального образования городского округа «Ухта» в 3-дневный срок с даты получения настоящего предписания устранить нарушение требований ч. 2.1 ст. 34, ч. 41.6 Закона о размещении заказов посредством внесения изменений в документацию открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по приведению в нормативное состояние улично-дорожной сети МО ГО «Ухта», путем исключения из пункта 1.2 ч. 3 «проект муниципального контракта (договора)» документации открытого аукциона в электронной форме слова «собственного».

2. Уполномоченному органу – муниципальному учреждению «Управление муниципального заказа» администрации муниципального образования городского округа «Ухта» в 3-дневный срок с даты получения настоящего предписания устранить допущенное заказчиком нарушение требований ч. 2.1 ст. 34, ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов посредством отмены протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме.

3. Заказчику – муниципальному учреждению «Управление жилищно-коммунального хозяйства» администрации муниципального образования городского округа «Ухта», уполномоченному органу – муниципальному учреждению «Управление муниципального заказа» администрации муниципального образования городского округа «Ухта» в 5-дневный срок с даты получения настоящего предписания представить в Коми УФАС России документы и письменную информацию, подтверждающие исполнение настоящего предписания.

Примечание:

В соответствии с ч. 7 ст. 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях 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 нужд заказчиков, его территориального органа влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - в размере пятисот тысяч рублей.