

РЕШЕНИЕ № 278-ВП/2013

30 декабря 2013 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Сапрыкиной Н.В.	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Ливончик В.А.	начальника отдела контроля государственных и муниципальных заказов Челябинского УФАС России;
	Чиндяскиной К.В.	специалиста 1 разряда отдела контроля государственных и муниципальных заказов Челябинского УФАС России;

руководствуясь статьей 17 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) в связи с поступившей информацией о нарушении законодательства о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0169300000113007164 на оказание услуг по техническому надзору по дорожной деятельности, осуществляемой в городе Челябинске, а именно по проектированию, строительству, реконструкции и капитальному ремонту искусственных транспортных и дорожных сооружений (далее - Аукцион) (решение об отзыве жалобы № 646-ж/2013 от 30.12.2013), в присутствии:

- <...>, представителя Управления дорожного хозяйства Администрации города Челябинска по доверенности от 11.01.2013,

- <...>, представителя Управление муниципального заказа Администрации города Челябинска по доверенности № 35 от 04.10.2013,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступила информация о нарушении законодательства о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0169300000113007164 на оказание услуг по техническому надзору по дорожной деятельности, осуществляемой в городе Челябинске, а именно по проектированию, строительству, реконструкции и капитальному ремонту искусственных транспортных и дорожных сооружений (далее – аукцион).

Согласно представленным документам Управление муниципального заказа Администрации города Челябинска (далее - уполномоченный орган) 04.12.2013 года объявило о проведении открытого аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) – 44 795 404 рублей.

Представитель заказчика пояснил, что объем и виды работ, в отношении которых необходимо осуществлять деятельность по техническому надзору, указаны в программах, утвержденных нормативными правовыми актами органа местного самоуправления (раздел 3 технического задания), которые размещены в свободном доступе в справочных правовых системах.

Заслушав пояснения представителей заказчика и уполномоченного органа, изучив представленные документы и материалы, проведя внеплановую проверку на основании 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 - Закон о размещении заказов) Комиссия установила следующее.

1. Согласно части 1 статьи 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 частью 6 статьи 34 Закона о размещении заказов сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона.

Как следует из пункта 4 части 4 статьи 41.5 Закона о размещении заказов в документации об аукционе в обязательном порядке указываются предмет контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Таким образом, для выполнения указанного требования документация об аукционе должна содержать единообразные и непротиворечивые сведения, в том числе в части указания предмета контракта, позволяющие обеспечить равный доступ участников размещения заказа к участию в аукционе.

Кроме того, процедура торгов по своей правовой природе является публичной офертой, которая в соответствии с частью 1 статьи 435 ГК РФ представляет собой предложение, которое должно быть достаточно определенным и содержать существенные условия договора, одним из которых является предмет договорных отношений.

Таким образом, неопределенность сведений о потребности заказчика в услугах (работах), являющихся предметом размещения заказа при проведении торгов, может привести к тому, что контракт, по которому не определен его предмет, являющийся существенным условием договора подряда, в соответствии с частью 1 статьи 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) будет признан незаключенным.

Как следует из извещения о проведении открытого аукциона предметом контракта является оказание услуг по техническому надзору по дорожной деятельности, осуществляемой в городе Челябинске, а именно по проектированию, строительству, реконструкции и капитальному ремонту искусственных транспортных и дорожных сооружений.

При этом, заказчиком в документации об аукционе установлено в пункте 10.2 части 2 информационной карты требование к участникам размещения заказа о наличии у него свидетельства саморегулируемой организации о допуске к таким видам работ как работы по осуществлению строительного контроля при строительстве, реконструкции и капитальном ремонте автомобильных дорог и аэродромов, мостов, эстакад и путепроводов, которые фактически не соответствуют предмету торгов (пункт 32.10 Перечня 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, утвержденного Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624).

Кроме того, в проекте контракта заказчик определил в качестве обязанностей исполнителя выполнение услуг по строительному контролю (подпункты с 3.1.38.1 по 3.1.38.5 проекта контракта), а именно:

- проводить проверку полноты и соблюдения установленных сроков выполнения подрядчиком входного контроля и достоверности документирования его результатов (п 3.1.38.1 проекта контракта);
- проводить проверку выполнения подрядчиком контрольных мероприятий по соблюдению правил складирования и хранения применяемой продукции и достоверности документирования его результатов (п 3.1.38.2 проекта контракта);
- проводить проверку полноты и соблюдения установленных сроков выполнения подрядчиком контроля последовательности и состава технологических операций по осуществлению строительства объектов капитального строительства и достоверности документирования его результатов (п 3.1.38.3 проекта контракта);
- проводить совместно с подрядчиком освидетельствование скрытых работ и промежуточную приемку возведенных строительных конструкций, влияющих на безопасность объекта капитального строительства, участков сетей инженерно-технического обеспечения (п 3.1.38.4 проекта контракта);
- проводить проверку совместно с подрядчиком соответствия законченного строительством объекта требованиям проектной и подготовленной на ее основе рабочей документации, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка, требованиям технических регламентов (п 3.1.38.5 проекта контракта).

Вместе с тем, понятия «строительный контроль» и «технический надзор» не являются однородными.

В соответствии со статьей 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), строительный контроль проводится лицом, осуществляющим

строительство (подрядчиком), а в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительный контроль проводится также застройщиком или заказчиком, либо привлекаемым ими на основании договора физическим или юридическим лицом.

Строительный контроль проводится в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в целях проверки соответствия выполняемых работ проектной документации, требованиям технических регламентов, результатам инженерных изысканий, требованиям градостроительного плана земельного участка, о чем свидетельствует содержание Положения о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденного Постановлением Правительства РФ № 468 от 21.06.2010 (далее — Положение о проведении строительного контроля).

Вместе с тем, осуществление технического надзора при строительстве определен в «Положении о заказчике-застройщике (едином заказчике, дирекции строящегося предприятия) и техническом надзоре», утвержденном Постановлением Госстроя СССР от 02.02.1988 г. № 16 (далее – Положением о заказчике-застройщике).

Согласно пункту 1.1 Положения о заказчике-застройщике заказчиком-застройщиком являются единые заказчики в городах, на территории автономных республик, краев и областей по строительству жилых домов, объектов социально-культурной сферы и коммунального хозяйства в лице управлений (отделов) капитального строительства Советов Министров автономных республик, исполкомов Советов народных депутатов, предприятий или организаций.

Кроме того, как следует из пункта 1.2 Положения о заказчике-застройщике заказчик-застройщик является юридическим лицом, распоряжается денежными средствами, выделяемыми на финансирование капитальных вложений, и всеми материальными ценностями, учитываемыми на балансе капитального строительства, а также имеет печать со своим наименованием.

Как следует из пункта 6.1 Положения о заказчике-застройщике технический надзор осуществляется единым заказчиком, дирекцией строящихся предприятий, дирекцией действующих предприятий (организаций), а также специальным аппаратом (группой) технического надзора в течение всего периода вновь начинаемого строительства предприятий, реконструкции, расширения и технического перевооружения действующих предприятий промышленности, транспорта, энергетики, связи, мелиорации и водного хозяйства, сельского хозяйства и объектов другого назначения, а также строительства, реконструкции и расширения жилищно-гражданских зданий и сооружений.

Таким образом, действующее законодательство разграничивает деятельность по строительному контролю и техническому надзору по следующим критериям:

- различная нормативная регламентация указанных видов деятельности;
- различный перечень мероприятий, проводимых в рамках данных видов деятельности;
- различные этапы строительной деятельности (проведение строительного

контроля осуществляется на стадии строительства после получения разрешительных документов, тогда как технический надзор проводится на стадии выполнения работ по инженерным изысканиям, архитектурно-строительного проектирования);

- различный субъектный состав (строительный контроль может осуществляться лицом, осуществляющим строительство, застройщиком или техническим заказчиком либо привлекаемым ими на основании договора физическим или юридическим лицом (часть 2 статьи 53 ГрК РФ), технический надзор осуществляется органами государственной власти (органами местного самоуправления), то есть застройщиком (пункты 1.1, 1.2 Положения о заказчике-застройщике).

Проектом контракта предусмотрена необходимость выполнения исполнителем следующих функций технического надзора:

- выполнения инженерных изысканий (п. 3.1.6. проекта контракта - организация работы по геодезической разбивке осей объекта)
- подготовки проектной документации, утверждения проектной документации (п. 3.1.4 проекта контракта - осуществление сопровождения проектно-сметной документации при проведении госэкспертизы, в том числе государственной экологической экспертизы, п. 3.1.9 проекта контракта - осуществление контроля качества и сроков проектирования; п. 3.1.2 проекта контракта - выполнение подготовительных работ, получение в соответствующих организациях и заинтересованных службах необходимые согласования, разрешения и технические условия для проведения изысканий, проектирования и строительства).
- предоставления лицам, выполняющим инженерные изыскания и (или) осуществляющим подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, материалов и документов (п. 3.1.20 проекта контракта – обеспечение подрядчика необходимой разрешительной документацией на производство работ).

В проекте контракта перечислены услуги, не относящиеся к мероприятиям, как по строительному контролю, так и техническому надзору, которые технологически и функционально не связаны с предметом торгов и представляют собой отдельные виды деятельности, различные по своей специфике, методам исполнения и конечному результату, в их числе:

- осуществление приёмки от подрядчика законченных работ в соответствии с условиями муниципального контракта и передачи актов приемки-сдачи выполненных работ в управление, а также соблюдение срока исполнения работ согласно договору или муниципальному контракту; (п. 3.1.22);
- получение необходимых для ввода объекта в эксплуатацию заключений, обследований и согласований (п. 3.1.25).
- подготовка технического задания на проведение торгов по письменному заданию

управления (п.3.1.13),

- осуществление координации деятельности победителя торгов либо запроса котировок (п. 3.1.17).

Так, согласно пункту 2.1.3 проекта контракта обязанность по приемке выполненных подрядных работ возложена на муниципального заказчика, а не на исполнителя работ.

Как следует из части 12 статьи 9 Закона о размещении заказов приемка поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг на соответствие их количества, комплектности, объема и качества требованиям, установленным в таком контракте, осуществляется исключительно силами и средствами муниципального заказчика.

Положения гражданского законодательства (часть 1 статьи 270 ГК РФ) также возлагают обязанность по приемке результатов работ на муниципального заказчика.

Кроме того, ни Положением о проведении строительного контроля, ни Положением о заказчике - застройщике в качестве мероприятий по строительному контролю и техническому надзору, осуществляемых заказчиком (организацией, привлеченной заказчиком (застройщиком) по договору для осуществления строительного контроля), не предусмотрены услуги по приемке выполненных работ и оформлению соответствующих справок (КС-2, КС-3, КС-11).

Получение необходимых для ввода объекта в эксплуатацию заключений, обследований и согласований в соответствии с пунктом 3.1.7 Положения о заказчике - застройщике относится исключительно к обязанности муниципального заказчика.

Основные функции и задачи Управления дорожного хозяйства Администрации города Челябинска в сфере дорожной деятельности определены разделом 2 Положения об Управлении дорожного хозяйства Администрации города Челябинска, утвержденного Решением Челябинской городской Думы от 22.11.2005 N 8/26 (ред. от 20.11.2012) (далее - Положение).

В пункте 9 раздела 2 Положения в качестве одной из функций Управления дорожного хозяйства Администрации города Челябинска является осуществление функций по оперативному контролю состояния проектирования, строительства, ремонта и содержания объектов дорожного хозяйства города (п. 1) и контроль хода выполнения программ по дорожному строительству, ремонту и содержанию дорог, дорожных сооружений, а также уличному освещению и озеленению (п.2).

Анализ указанных положений законодательства позволяет прийти к выводу о том, что деятельность по техническому надзору, которая составляет большинство услуг, предусмотренных по контракту (с п. 3.1.1 по 3.1.37), относится к исключительным полномочиям органа местного самоуправления.

Данные полномочия не могут быть делегированы хозяйствующему субъекту полностью либо частично в соответствии с частью 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в связи с чем включение их в состав услуг, образующих предмет

торгов, в проект государственного контракта может содержать признаки нарушения части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, содержание услуг, перечисленных в проекте контракта, не соответствует предмету торгов, указанному в документации об аукционе и в извещении о проведении торгов, в нарушение части 6 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов.

2. Согласно части 2 статьи 19.1. Закона о размещении заказов в документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети "Интернет" или иного указания

Согласно части 1 статьи 19.1 Закона о размещении заказов для установления начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) источниками информации о ценах товаров, работ, услуг, являющихся предметом заказа, могут быть данные государственной статистической отчетности, официальный сайт, реестр контрактов, информация о ценах производителей, общедоступные результаты изучения рынка, исследования рынка, проведенные по инициативе заказчика, уполномоченного органа, в том числе по контракту или гражданско-правовому договору, и иные источники информации. Заказчик, уполномоченный орган вправе осуществить свои расчеты начальной (максимальной) цены контракта (цены лота).

Однако документация об аукционе не содержит ни расчет цены контракта, ни источники информации о ценах на услуги которые, послужили обоснованием для ее установления.

При этом, включение услуг, перечисленных в проекте контракта, не соответствующих предмету торгов, не позволяет сделать вывод о порядке расчета цены контракта.

В свою очередь указание в документации об аукционе на источники финансирования и размер финансирования, выделенного муниципальному заказчику, не является расчетом цены контракта, позволяющим сделать вывод о расчете цены контракта, что не соответствует части 1 статьи 19.1 Закона о размещении заказов.

3. В силу положения части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов в документации об аукционе в обязательном порядке указываются предмет контракта и его условия, в т.ч. потребности заказчика к результату услуг.

Указанная информация позволяет довести до неопределенного круга лиц сведения о потребности заказчика относительно оказываемых услуг, что в свою очередь позволяет участникам размещения заказа сформировать цену своего предложения на аукционе с учетом оказанных услуг.

Тем самым, реализуются цели и принципы законодательства о размещении заказов в частности прозрачности размещения заказа, равного участия в торгах и недопустимости ограничения числа участников размещения заказа.

3.1. В составе документации об аукционе отсутствует перечень объектов, в отношении которых необходимо оказывать услуги, в том числе осуществлять технический надзор и строительный контроль.

Так, в разделе 3 технического задания указывается на необходимость оказания услуг в рамках муниципальной программы «Развитие улично-дорожной сети города Челябинска» на 2013 - 2016 годы /далее- программа, муниципальная программа/. Сведения о реквизитах правового акта, которым утверждена программа в документации об аукционе не содержится.

Однако, указание в техническом задании документации об аукционе ссылки на муниципальную программу, в рамках которой должны оказываться услуги (раздел 3), не отражает потребность заказчика, поскольку перечень исходных данных об объекте технического надзора и строительного контроля должен быть непосредственно отражен в документации об аукционе, а не в указанной программе, утвержденной муниципальным нормативным правовым актом.

Извещение о проведении Аукциона размещено на сайте 4 декабря 2013 года.

Муниципальная программа «Развитие улично-дорожной сети города Челябинска» на 2013 - 2016 годы, утверждена Распоряжением Администрации города от 3 декабря 2013 г. № 7429. Согласно сведениям программы «Консультант плюс» муниципальная программа не опубликована. Указанным распоряжением признаны утратившими силу следующие распоряжения Администрации города Челябинска:

- 1) от 28.03.2013 N 1718 "Об утверждении городской целевой программы "Развитие улично-дорожной сети города Челябинска" на 2014 - 2016 годы;
- 2) от 04.10.2013 N 6038 "О внесении изменений в распоряжение Администрации города от 06.12.2010 N 8830".

Указанные обстоятельства свидетельствуют, о неоднократном изменении программы, поскольку действующим законодательством не запрещено изменение правовых актов муниципальных образований. Соответственно, заключение по итогам торгов контракта с указанием в нем ссылки на муниципальную программу, может привести к изменению объемов и видов работ в нарушение части 5 статьи 9 Закона о размещении заказов.

Согласно Программе объем финансирования расходов за счет межбюджетных трансфертов будет корректироваться с учетом поступивших средств из федерального и областного бюджетов на выполнение заключенных долгосрочных муниципальных контрактов. В программе указаны следующие объемы и источники финансирования

Источники	Всего,	В том числе по годам (рублей)			
		2013	2014	2015	2016
финансирования	рублей				
Бюджет города	1065472278,90	569096296	209990013,41	142795855,26	143590114,23
Областной					
	11662893000	2662893000	3000000000	3000000000	3000000000
бюджет					

Анализ программы, указанной в техническом задании показывает, что в ней отсутствуют конкретный перечень объектов искусственных транспортных и дорожных сооружений и их количество, указывается общий план мероприятий, а также источники и размер их финансирования на определенный период времени, перечень автомобильных дорог, подлежащих строительству.

Например, план мероприятий на 2014 год содержит следующие направления:

- строительство и реконструкция автомобильных дорог, мостов и путепроводов местного значения в отношении 146 объектов (Приложение № 2 Программы);
- капитальный ремонт автомобильных дорог, мостов и путепроводов местного значения (Приложение № 2 Программы).

Однако в Программе не указаны конкретные виды и объем работ, осуществляемых по каждому объекту отдельно, а также не указан перечень объектов, в отношении которых необходимо осуществить капитальный ремонт.

Согласно Программе перечень мероприятий (строек, объектов) для городских нужд - жилья, объектов социально-культурного назначения, автомобильных дорог общего пользования, мостов и иных транспортных сооружений в границах Челябинского городского округа утверждается *дополнительно* распоряжением Администрации города.

Таким образом, перечень объектов, указанный в Программе, не является исчерпывающим, а объемы финансирования могут корректироваться.

Кроме того, программа рассчитана на долгосрочный период ее исполнения: с 2013 по 2016 гг. с источником финансирования, как из бюджета Челябинской области, так и из городского бюджета. Тогда как согласно извещению источником финансирования услуг являются только средства городского бюджета.

Как следует из информационной карты документации об аукционе срок оказания услуг определен периодом времени с момента подписания контракта по 31.12.2015.

Однако из документации об аукционе невозможно сделать вывод, требуется ли выполнять в рамках контракта мероприятия, указанные в данной программе, соответствующие сроку исполнения контракта либо все мероприятия, запланированные на долгосрочный период, в том числе на 2016 год и на 2013 год, поскольку из содержания Программы невозможно сделать вывод о планируемых к выполнению работах, выполненных работах и работах, которые еще выполняются.

Предметом контракта является оказание услуг в отношении искусственных транспортных сооружений, перечень которых в Программе не определен. Кроме того реализация программы осуществляется с 2013 года, сведения об объектах, которые уже запроектированы, об объеме выполненных в отношении объектов и подлежащих выполнению работ Программа и документация об аукционе не содержат.

Так, например, по контракту с закрытым акционерным обществом

"Южуралавтобан", заключенному по итогам торгов (№0169300000113004316.) на выполнение подрядных работ по строительству и реконструкции объектов УДС г. Челябинска. Благоустройство, предусмотрено выполнение ОГУП «Ремэкс» строительного контроля по контракту №11/1-1-3 от 13.01.2011 года по следующим объектам, включенным в Программу по плану мероприятий на 2013 год:

- строительство автодороги по ул. Зальцмана (ул.Ферганская) от ул.1-я Эльтонская до проспекта Давыдова (Чуриловский проспект);
- строительство автодороги по проспекту Давыдова (ул.Чоппа) от ул. Хохрякова до ул. Линейная;
- реконструкция ул.Салавата Юлаева от ул.Братьев Кашириных до ул.Академика Макеева;
- строительство автодороги в пос. Чурилово, в том числе пр. Ленина от ул. Героев Танкограда до ул. Линейная, ул. Линейная, ул. Самохина.

3.2. Согласно проекту контракта, исполнитель обязан осуществлять контроль за соответствием объема и качества выполняемых работ проектной документации, стоимости и сроков выполнения работ условиям договора (пункт 3.1.16 проекта контракта).

Однако в составе документации об аукционе отсутствует проектно-сметная документация в отношении каждого из объектов, подлежащих контролю, в том числе локальные сметы, определяющие в соответствии с потребностями заказчика требования к предмету размещаемого заказа.

Кроме того, в проекте контракта отсутствует обязанность заказчика передать подрядчику проектно-сметную документацию по объектам, в отношении которых планируется осуществлять строительный контроль и технический надзор, тогда как объем услуг по строительному контролю и техническому надзору зависит от объема подрядных работ, определенных в проектно-сметной документации.

При отсутствии сведений об объеме услуг, предусмотренных к исполнению в рамках заключаемого контракта, невозможно определить стоимость затрат на их оказание, что не позволяет участникам размещения заказа сформировать предложение о цене контракта.

Отсутствие четкой информации о потребностях заказчика способствует созданию преимущественных условий хозяйствующим субъектам, которые обладают указанными сведениями, например, в результате систематического оказания услуг для заказчика в предыдущие периоды времени.

Соответственно, из содержания документации об аукционе и проекта контракта невозможно сделать вывод о перечне объектов, а также о перечне и объемах работ, в отношении которых необходимо осуществлять технический надзор и строительный контроль, что нарушает часть 1, пункт 1 части 4, часть 2 статьи 34 Закона о размещении заказов, в части установления потребности заказчика на оказание услуг и принцип прозрачности размещения заказа, установленный частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов.

4. В соответствии с частью 2.1 статьи 10 Закона о размещении заказов, при

размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров, выполнение работ или оказания услуг. Участник размещения заказ подает заявку на участие в конкурсе или аукционе в отношении определенного лота. В отношении каждого лота заключается отдельный государственный или муниципальный контракт.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Как следует из части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов запроса котировок путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов запроса котировок.

В документации об аукционе в один лот объединены услуги как по строительному контролю, так и техническому надзору, а также включены услуги, не относящиеся к строительному контролю и техническому надзору, то есть к предмету торгов, которые технологически и функционально не связаны с предметом торгов и представляют собой отдельные виды деятельности, различные по своей специфике, методам исполнения и конечному результату, что противоречит частям 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, как следует из документации об аукционе и программы строительный контроль и технический надзор необходимо выполнять на различных объектах расположенных в различных районах города Челябинска (более 146 объектов по строительству, а также объекты, подлежащие капитальному ремонту).

Следует отметить, что согласно документации об аукционе, начальная (максимальная) цена контракта составляет 44 795 404 рублей.

Документацией установлено требование обеспечения заявки на участие в Аукционе в размере 5% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 2 239 770, 20 рублей, и требование обеспечения исполнения контракта в размере 30% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 13438621,20 рублей.

С учетом изложенного, Комиссия пришла к выводу, что в документации об аукционе в нарушение частей 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, объединены услуги по строительному контролю и техническому надзору, выполняемые в отношении различных объектов, расположенных в различных районах города, что могло привести к уменьшению количества участников аукциона.

5. Согласно пункту 11 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Согласно части 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 подпунктом 2 пункта 1 статьи 378 ГК РФ обязательство гаранта перед бенефициаром прекращается окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана.

Таким образом, срок действия банковской гарантии должен быть однозначно определен в документации об аукционе для предоставления победителем аукциона на стадии заключения контракта надлежащей банковской гарантии, обеспечивающей обязательства по контракту в полном объеме.

В документации об аукционе заказчик предусмотрел способы обеспечения исполнения контракта и порядок их предоставления, одним из которых является предоставление обеспечения исполнения контракта в виде банковской гарантии (пункт 7 информационной карты), срок которой включает в себя: срок основного обязательства, срок гарантии, в том числе на товар, срок исполнения обязательства по договору и может быть увеличен на один, два месяца.

Однако документация об аукционе, в том числе проект контракта не содержат условие о необходимости предоставления гарантийных обязательств на товар в силу специфики предмета размещения заказа.

С учетом изложенного, в нарушение пункта 11 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в документации об аукционе отсутствует установленный заказчиком срок действия банковской гарантии, а также предусмотренный объем банковской гарантии не соответствует фактическому объему обязательств по контракту, что может привести к предоставлению потенциальным подрядчиком ненадлежащего обеспечения исполнения контракта.

6. Как следует из части 4.1 статьи 9 Закона о размещении заказов цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев заключения контракта на основании пункта 2.1 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона, а также случаев, установленных частями 4.2, 6, 6.2 - 6.4 настоящей статьи.

Согласно пункту 1.2. проекта контракта размер финансирования дорожной деятельности на момент заключения настоящего Контракта составляет _____, в том числе вознаграждение за выполнение услуг по техническому надзору _____.

Как следует из пункта 4.1. проекта контракта оплата за оказанные услуги производится в пределах выделенных лимитов бюджетных обязательств на объекты дорожной деятельности города Челябинска по реализации мероприятий и целевых программ, в том числе:

_____% (определяется по результатам аукциона) от объема освоения капитальных вложений, с учетом НДС из средств городского бюджета;

_____% (определяется по результатам аукциона) от объема освоения капитальных вложений, с учетом НДС из средств бюджетов Челябинской области.

Указанное условие проекта контракта фактически свидетельствует о том, что размер вознаграждения является не фиксированной ценой, предложенной победителем аукциона, а зависит от размера финансирования дорожной деятельности на момент заключения контракта, который как следует из обстоятельств, установленных по делу, может изменяться.

Таким образом, вариативный порядок определения итоговой цены контракта в документации об аукционе не соответствует порядку определения цены контракта, установленному в части 4.1 статьи 9 Закона о размещении заказов, что может привести к изменению условий контракта в нарушение части 5 статьи 9 Закона о размещении заказов.

Кроме того, как следует из содержания части 2 статьи 41.12. Закона о размещении заказов, проект контракта, содержащийся в документации об аукционе, должен быть заполнен заказчиком при размещении его в составе документации об аукционе, в полном объеме, за исключением наименования исполнителя работ и цены контракта, которые определяются по итогам аукциона. Однако заказчиком не обеспечено соблюдение указанного требования. Более того, проект контракта не содержит положений, предусматривающих указание цены контракта, не подлежащей изменению. В свою очередь ____% от объема освоения капитальных вложений, с учетом НДС из средств городского бюджета или из средств бюджетов Челябинской области по результатам аукциона не определяется и начальной ценой не является.

Комиссия, руководствуясь статьями 17, 60 Закона о размещении заказов и приказом ФАС России от 24 июля 2012 года № 498 «Об утверждении административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных и муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях заказчика нарушения части 2, 6 статьи 34, части 1, пункта 1 части 4, пункта 11 части 3 статьи 41.6, части 1 статьи 19.1, части 4.1 статьи 9 Закона о размещении заказов, части 1, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать заказчику, уполномоченному органу, оператору электронной площадки

предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

3. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных должностных лиц.

Председатель Комиссии

Н.В. Сапрыкина

Члены Комиссии

В.А. Ливончик

К.В. Чиндяскина