РЕШЕНИЕ
по делу № 10-06/06-598
25 ноября 2010 г. г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:
Мироненко П.И. – председателя Комиссии, руководителя УФАС по Волгоградской области,
Булындиной Ю.В. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,
Кречковской Е.А. – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,
в присутствии:
Вервейкина А.В. – представитель ООО «Эффективные Коммерческие Решения» (доверенность № 4 от 24.11.2010г.);
Плахотнюка А.В. – начальник отдела архитектуры, строительства и ЖКХ Администрации Светлоярского муниципального района Волгоградской области (доверенность №49 от 24.11.2010г.);
Бурлуцкого А.В. – начальник юридического отдела Администрации Светлоярского муниципального района Волгоградской области (доверенность №1 от 11.01.2010г.);
Сапельниковой Н.С. – главный специалист отдела экономики и бюджетно-финансовой политики Администрации Светлоярского муниципального района Волгоградской области (доверенность №48 от 24.11.2010г.);
Гуторовой Т.И. – глава Дубоовражского сельского поселения Светлоярского муниципального района Волгоградской области (по удостоверению);
Максимова А.В. – юрист ООО «ТЕХЭНЕРГОМОНТАЖ» - представитель участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в рассматриваемом открытом аукционе (доверенность № 608 от 06.10.2010г.),

рассмотрев материалы дела № 10-06/06-598, возбужденного по жалобе ООО «Эффективные Коммерческие Решения», в которой обжалуются действия заказчика и уполномоченного органа при проведении открытого аукциона на право заключения муниципальных контрактов «На выполнение работ по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» на территории Дубоовражного сельского поселения в с. Дубовый Овраг, общей протяженностью 22,3 км»,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 19.11.2010г. вх. № 7085 поступила жалоба ООО «Эффективные Коммерческие Решения», в которой обжалуются действия заказчика и уполномоченного органа при проведении открытого аукциона на право заключения муниципальных контрактов «На выполнение работ по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» на территории Дубоовражного сельского поселения в с.Дубовый Овраг, общей протяженностью 22,3 км».
В своей жалобе ООО «Эффективные Коммерческие Решения» сообщает следующее.

На официальном сайте государственного заказа Волгоградской области www.gz-volga.ru Администрацией Светлоярского района размещено извещение о проведении открытого аукциона на право заключения муниципальных контрактов «На выполнение работ по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» на территории Дубовоовражного сельского поселения в с. Дубовый Овраг, общей протяженностью 22,3 км».
Предметом муниципального контракта является выполнение работ по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» на территории Дубовоовражного сельского поселения в с. Дубовый Овраг, общей протяженностью 22,3 км.
В соответствии с Градостроительным Кодексом РФ (пункт 13 статьи 1) строительство -создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте сносимых объектов капитального строительства).
В то же время в техническом задании, являющимся неотъемлемым приложением к документации об аукционе, указано, что подрядчикам необходимо в полном объёме с высоким качеством и в установленный срок выполнить работы по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» на территории Дубовоовражного сельского поселения в с. Дубовый Овраг, общей протяженностью 22,3 км.
Из технического задания следует, что подрядчик обязан выполнить работы по проектированию, геодезические, геологические и иные (при необходимости) инженерные изыскания, получить положительное заключение государственной экспертизы, получить разрешение на строительство, выполнить работы по строительству объекта.
Указанные работы в Техническом задании не являются одноименными, технологически и функционально не связаны с работами, выполнение которых являются предметом муниципального контракта - выполнение работ по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» на территории Дубовоовражного сельского поселения в с. Дубовый Овраг, общей протяженностью 22,3 км.
Заявитель считает, что в соответствии со статьями 47, 48, 52 Градостроительного Кодекса РФ выполнение работ по инженерным изысканиям, архитектурно-строительному проектированию, строительству, реконструкции объектов капитального строительства осуществляется юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями на основании допусков, выданных саморегулируемыми организациями в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства соответственно.
Законодательством РФ установлены различные требования к выдаче допусков организациям, выполняющим работы по инженерным изысканиям, архитектурно-строительному проектированию, строительству, реконструкции объектов капитального строительства - Постановление Правительства РФ от 03.02.2010 N 48 "О минимально необходимых требованиях к выдаче саморегулируемыми организациями свидетельств о допуске к работам на особо опасных, технически сложных и уникальных объектах капитального строительства, оказывающим влияние на безопасность указанных объектов" (вместе с "Минимально

необходимыми требованиями к выдаче саморегулируемыми организациями свидетельств о допуске к работам, связанным со строительством, реконструкцией и капитальным ремонтом особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, оказывающим влияние на безопасность указанных объектов", "Минимально необходимыми требованиями к выдаче саморегулируемыми организациями свидетельств о допуске к работам, связанным с подготовкой проектной документации для строительства, реконструкции и капитального ремонта особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, оказывающим влияние на безопасность указанных объектов", "Минимально необходимыми требованиями к выдаче саморегулируемыми организациями свидетельств о допуске к работам, связанным с инженерными изысканиями в целях подготовки проектной документации для строительства, реконструкции и капитального ремонта особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, оказывающим влияние на безопасность указанных объектов").
В зависимости от выполняемых работ саморегулируемые организации строительной сферы основываются на членстве:
- лиц, выполняющих инженерные изыскания;
- лиц, подготавливающих проектную документацию;
- лиц, осуществляющих строительство.
При этом на практике многие организации строительного комплекса неспособны осуществлять все перечисленные виды деятельности, имея одновременно допуски СРО как на проектирование, так и на инженерные изыскания и строительство. Таким компаниям необходимо одновременно иметь значительный штат как специалистов по строительству, так и специалистов по выполнению проектных работ и инженерных изысканий, что влечет за собой значительные расходы в виде регулярных членских взносов, а также взносов в компенсационные фонды одновременно трех СРО.
Статьей 31 частью 2.1. Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ установлен прямой запрет 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.
Таким образом, объединение работ по разработке проектно-сметной документации и работ по строительству является грубым нарушением требований Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ, Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» и Градостроительного Кодекса РФ.
При отсутствии проектно-сметной документации муниципальным заказчиком и уполномоченным органом в техническом задании опубликован перечень объемов работ с указанием точного перечня работ по строительству с единицами измерения и объемов.
На основании вышеизложенного, при проведении открытого аукциона на право

заключения муниципальных контрактов «На выполнение работ по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» на территории Дубовооврежного сельского поселения с. Дубовый Овраг, обшей протяженностью 22,3 км» муниципальным заказчиком и уполномоченным органом были грубо нарушены требования действующего законодательства:
- ст. 34 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ;
- подпункты 1 и 2 пункта 1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ, согласно которому запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников и создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.
Заявитель просит приостановить размещение муниципального заказа - открытый аукцион «На право заключения муниципальных контрактов на выполнение работ по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» на территории Дубовооврежного сельского поселения в с. Дубовый Овраг, общей протяженностью 22,3км» и провести проверку на соответствие требованиям законодательства размещения данного заказа.

Рассмотрев жалобу на соответствие требованиям статей 57-58 Федерального Закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), Управление ФАС по Волгоградской области признало их достаточными, назначив рассмотрение на 25 ноября 2010 года на 10 часов 00 минут. На рассмотрение жалобы явились представители заказчика, уполномоченного органа и заявителя.
Представители уполномоченного органа на рассмотрение жалобы представили письменное объяснение по фактам, послужившим основанием для подачи жалобы, в котором пояснили следующее.
Уполномоченным органом администрации Светлоярского муниципального района на основании заявки муниципального заказчика администрации Дубовооврежного сельского поселения на официальном сайте государственного заказа Волгоградской области www.gz-volga.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона «Выполнение работ по строительству внутрипоселковых газопроводных сетей среднего и низкого давления в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром на территории Дубовооврежного сельского поселения с.Дубовый Овраг, общей протяженностью 22,3 км».
В своей жалобе ООО «Эффективные Коммерческие Решения», ссылаясь на п. 13 ст. 1 Градостроительного кодекса, утверждает, что предметом данного открытого аукциона не может являться «строительство внутрипоселкового газопровода». Данное утверждение не основано на требованиях законодательства. Действительно, комментируемым Кодексом определяется понятие "строительство", т.е. создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте сносимых

объектов капитального строительства). Однако понятие строительной деятельности можно также найти в ст. 740 Гражданского кодекса РФ, содержащей нормы, касающиеся договора строительного подряда. Согласно ГК строительная деятельность включает в себя строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ, работы по капитальному ремонту зданий и сооружений. В связи с чем данный аукцион не может быть отнесен к какому-то другому виду деятельности кроме строительства.
Далее из технического задания ООО «Эффективные Коммерческие Решения» усмотрело возникновение обязанности подрядчика выполнить работы по проектированию, геодезические, геологические и иные (при необходимости) экспертизы, получить разрешение на строительство, выполнить работы по строительству объекта.
Фактически в техническом задании отсутствует данный текст, о котором упоминает заявитель.
Из раздела 4 «Техническое задание» аукционной документации следует, что заказчика интересует строительство конкретного объекта. Утверждение заявителя, что подрядчику вменено в рамках данного аукциона выполнить работы по проектированию и геодезические работы не соответствует действительности. Информация, изложенная в составе технического задания в структуре цены контракта, носит рекомендательный характер и не обязывают никого самому выполнять проектные и другие виды работ, и что они не будут оплачиваться дополнительно. Главное для заказчика это строительство и ввод в действие внутрипоселковых газораспределительных сетей в целях улучшения условий проживания сельского населения.
Требования к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации, наличие у участника опыта работы) в аукционную документацию по данному открытому аукциону не были включены.
На основании изложенного представители уполномоченного органа полагают, что действия Комиссии основаны на требованиях действующего законодательства, в связи с чем, просят УФАС по Волгоградской области признать действия Единой комиссии по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд Светлоярского муниципального района правомерными, а в удовлетворении требований, изложенных в жалобе отказать полностью.
Представитель заказчика с позицией уполномоченного органа согласен, против доводов, изложенных в жалобе, возражает.

Выслушав доводы представителей уполномоченного органа и заказчика, а также ознакомившись с представленными документами, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу о том, что жалоба ООО «Эффективные Коммерческие Решения» не подлежит рассмотрению по следующим основаниям:

Согласно статье 8 Закона о размещении заказов участниками размещения заказов являются лица, претендующие на заключение государственного или муниципального контракта. Участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.
В соответствии с частью 1 статьи 57 Закона о размещении заказов любой участник

размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном настоящей главой, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа.
Из положений статьи 8 Закона о размещении заказов следует, что участником размещения заказа является лицо, публично заявившее о своих претензиях на право заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг. Между тем, заказчику и уполномоченному органу становится известно о притязаниях лица на заключение контракта (и этот факт может быть подтвержден только документально) только с момента, когда это лицо адресует им какое-либо обращение, позволяющее установить намерение лица участвовать в размещении заказа, т.е. претендовать на заключение контракта. Таким обращением при размещении заказа в форме открытого аукциона являются либо поданная заявка на участие в открытом аукционе либо заявление заинтересованного лица о предоставлении документации об аукционе в соответствии с ч. 7 ст. 34 Закона о размещении заказов, а также запрос заказчику/уполномоченному органу о разъяснении положений документации об аукционе в соответствии с ч. 8 ст. 34 Закона о размещении заказов.
Обращение лица к электронным версиям документации, размещенным на официальном сайте, о котором неизвестно заказчику, уполномоченному органу, не влечет появления у лица статуса участника размещения заказа.
Комиссией УФАС было установлено, что ООО «Эффективные Коммерческие Решения» не подавало ни заявку на участие в рассматриваемом открытом аукционе, ни заявление о предоставлении документации об аукционе, ни запрос о разъяснении положений документации об аукционе, т.е. данное общество не имеет статус участника, установленного ст. 8 Закона о размещении заказов, и, следовательно, не имеет права обжаловать действия (бездействия) заказчика или уполномоченного органа при проведении означенного размещения заказа в порядке, предусмотренном ст. 57 Закона о размещении заказов.
На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия УФАС по Волгоградской области 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. Оставить жалобу ООО «Эффективные Коммерческие Решения» без рассмотрения.
2. Прекратить производство по делу № 10-06/06-598.
3. Передать материалы дела соответствующему должностному лица для проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 6 статьи 17 Федерального Закона от 21.07.2005 г. N 94 – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» на основании поступившей информации о наличии в действиях должностных лиц признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4, ч. 4.1 ст. 7.30 КоАП РФ.