РЕШЕНИЕ

по делу № 13-06/02-699

12 ноября 2013 года **г. Волгоград**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управления) по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

П.И. Мироненко – председателя Комиссии, руководителя Управления,

А.П. Великанова – члена Комиссии, заместителя начальника отдела контроля размещения заказа

К.О. Демьяненко - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения заказа,

в присутствии:

- представителя ООО «Природа и спорт-95» (далее – заявителя), Игначевой Т.А. (по доверенности от 028.11.2013г., № 30);

- представителя ООО «Природа и спорт-95» (далее – заявителя), Воробьевой Ю.А. (по доверенности от 028.11.2013г., № 31);

- представителя Муниципального казенного учреждения Службы единого заказчика – застройщика Администрации Волгограда (далее – заказчика), Малофеева А.А. (по доверенности от 16.10.2013г. № б/н);

рассмотрев материалы дела № 13-06/02-699, возбужденного на основании поступившей жалобы ООО «Природа и спорт-95» (вх. №7441 эл.п. от 05.11.2013) на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по строительству объекта: «Выполнение комплекса работ по строительству объекта: «Дошкольное образовательное учреждение по ул.Восточно-Казахстанской в Дзержинском районе Волгограда» (реестровый номер размещения заказа 0129300014913001275),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной Антимонопольной Службы по Волгоградской области 05.11.2013 года поступила жалоба ООО «Природа и спорт-95» (вх. №7441 эл.п. от 05.11.2013) на действия аукционной комиссии при проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по строительству объекта:

«Выполнение комплекса работ по строительству объекта: «Дошкольное образовательное учреждение по ул.Восточно-Казахстанской в Дзержинском районе Волгограда» (реестровый номер размещения заказа 0129300014913001275).

Согласно доводу жалобы ООО «Природа и спорт-95», заявка участника открытого аукциона в электронной форме была отклонена необоснованно. С решением Комиссии аукционной комиссии заявитель не согласен.

Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и проведя внеплановую проверку, Комиссия Волгоградского УФАС по контролю в сфере размещения заказа пришла к следующим выводам.

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о размещении заказов) указанный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, 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.

В соответствии со статьей 5 Закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном названным Законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

В силу части 1 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение заказа может осуществляться: 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Комиссией Управления установлено, что 20.09.2013 года заказчиком– Муниципальным казенным учреждением Службы единого заказчика – застройщика Администрации Волгограда - на официальном сайте www.zakupki.gov.ru был размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по строительству объекта: «Выполнение комплекса работ по строительству объекта: «Дошкольное

образовательное учреждение по ул.Восточно-Казахстанской в Дзержинском районе Волгограда» (реестровый номер размещения заказа 0129300014913001275).

Согласно пункту 2 части 6 статьи 41.11 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случае несоответствия участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Статья 11 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» При размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам размещения заказа, в том числе и соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» 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.

Как усматривается из материалов дела, согласно протоколу заседания аукционной комиссии по подведению итогов открытого аукциона в электронной форме на право заключить контракт «Выполнение комплекса работ по строительству объекта: «Дошкольное образовательное учреждение по ул.Восточно-Казахстанской в Дзержинском районе Волгограда» от 24.10.2013г. решением аукционной комиссии в составе: Леониди П.И., Ивановой Е.Н., Ярославцева П.А., Полтава И.М., Грищенковой А.А., заявитель ООО «Природа и спорт-95» (порядковый номер заявки № 4) не был допущен к участию в открытом аукционе со ссылкой на пункт 1 части 4 статьи 41.9 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о размещении заказов), на основании п. 2 ч. 6 ст. 41.11 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ в связи с несоответствием участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со ст. 11 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ. Из представленной участником копии акта приемки законченного строительством объекта невозможно определить объем работ, выполненных непосредственно участником размещения заказа, стоимость которых должна составлять не менее 20% от начальной (максимальной) цены контракта на право заключить который проводится открытый аукцион в электронной форме.

Комиссия Управления, заявку ООО «Природа и спорт-95», сделала вывод о соответствии заявки участника положениям документации открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по строительству объекта:

«Дошкольное образовательное учреждение по ул.Восточно-Казахстанской в Дзержинском районе Волгограда» по следующим основаниям.

Согласно статье 706 Гражданского кодекса Российской Федерации, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика. Подрядчик, который привлек к исполнению договора подряда субподрядчика в нарушение положений пункта 1 настоящей статьи или договора, несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора. Генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком в соответствии с правилами пункта 1 статьи 313 и статьи 403 настоящего Кодекса, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

В соответствии с пунктом 14 Раздела 1.2 «Информационная карта открытого аукциона в электронной форме» в разделе «Требования к содержанию и составу заявки» установлено, что в составе второй части заявки участник обязан представить:

- фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика.
- решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом аукционе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой. Предоставление указанного решения не требуется в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает максимальную сумму сделки, предусмотренную решением об одобрении или о совершении сделок, предоставляемым для аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке;
- копию разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (выполненного за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме);
- копию акта приемки объекта капитального строительства (выполненного за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме), за исключением случая, если застройщик являлся лицом, осуществляющим строительство;
- копии документов, подтверждающих соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров,

выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом аукциона:

копию свидетельства о допуске к видам работ, относящимся к предмету данного аукциона, выданное саморегулируемой организацией (в соответствии с приказом от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении 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») в том числе:

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

33.3. Жилищно-гражданское строительство. (Стоимость объекта по одному контракту (договору), указанному в допуске СРО, не должна быть меньше цены контракта (договора), предложенного участником размещения заказа на аукционе).

В представленном ООО «Природа и спорт-95» Акте о приемке законченного строительством объекта от 25 августа 2009 года, подписанный Главой Администрации Котельниковского района Волгоградской области, установлено, что исполнителем работ по строительству объекта Спортивный комплекс с универсальным спортивным залом 42х18 м и бассейном с ванной 25х11 м является ООО «Природа и Спорт-95». На основании вышеизложенного, несмотря на участие в строительстве данного объекта других лиц, исполнителем представленного объема работ по закону и договору является ООО «Природа и спорт-95».

В соответствии с частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказа в случае, если заказчиком, уполномоченным органом в документации об аукционе установлено требование, предусмотренное частью 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов, заявка на участие в аукционе должна содержать копию разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, копию акта приемки объекта капитального строительства, за исключением случая, если застройщик являлся лицом, осуществляющим строительство.

При размещении заказов на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства для подтверждения соответствия требованиям, установленным в документации об аукционе на основании пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, участник размещения заказа также должен представить в составе заявки копию свидетельства о допуске к работам по организации строительства в соответствии с требованиями Градостроительного кодекса Российской Федерации.

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, то есть является генеральным

подрядчиком.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию и капитальный ремонт объекта капитального строительства должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта объекта капитального строительства (допуск на генподряд).

Для подтверждения соответствия требованиям, установленным на основании пункта 1 части 1 и части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов, участник размещения заказа должен представить в составе заявки копию свидетельства о допуске к работам по организации строительства (допуск на генподряд), а также копию разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, копию акта приемки объекта капитального строительства, по которому участник размещения заказа выступал генеральным подрядчиком. При этом не учитываются работы, выполненные таким участником в качестве субподрядчика.

На основании вышеизложенного, участником ООО «Природа и спорт-95» в составе вторых частей заявок были представлены копии акта приемки законченного строительством объекта в соответствии с которым объем работ, выполненных непосредственно участником размещения заказа, стоимость которых составляет не менее 20% от начальной (максимальной) цены контракта на право заключить который проводится открытый аукцион в электронной форме.

Таким образом, аукционная комиссия в составе: Леониди П.И., Ивановой Е.Н., Ярославцева П.А., Полтава И.М., Грищенковой А.А. отклонила заявку ООО «Природа и Спорт- 95» необоснованно, с нарушением пункта 2 части 6 статьи 41.11 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

В силу пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

Из указанной нормы следует, что сведения о требованиях к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требованиях к их безопасности, требованиях к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требованиях к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика, должны быть определены заказчиком в документации однозначным

образом, противоречия в указании соответствующих сведений в составных частях аукционной документации, либо их двусмысленное толкование не допускаются.

В нарушение требований п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов положения аукционной документации в их совокупности, а именно локальные сметы (в составе проектной документации) и техническая часть документации об аукционе содержат противоречивые сведения и не позволяют обеспечить адекватное восприятие существа заказа, в том числе количественных и качественных характеристик товаров, должным образом информировать участников размещения заказа о требованиях, которым должны соответствовать подаваемые заявки на стадии допуска к участию в аукционе и требованиях к товарам, используемых при выполнении работ на стадии исполнения контракта.

В Локальном Сметном Расчете №02-01-01 «Общестроительные работы» в разделе «Фасады» включена штукатурка по сетке тканной, тогда как в проекте предусмотрена штукатурка по сетке рабица, устройство которой не учтено сметой.

В Локальном Сметном Расчете №02-01-01 «Общестроительные работы» в разделе «Фундаменты» отсутствует работы по устройству утепления стен подвала, а в проекте утепление стен предусмотрено.

Более того, Проектом предусмотрено выполнение кирпичной кладки из керамического кирпича, тогда как в Локальном Сметном Расчете №02-01-01 «Общестроительные работы» весь керамический кирпич заменен на силикатный.

При таких обстоятельствах, в действиях заказчика при формировании аукционной документации имеется нарушение п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

При решении вопроса о выдаче заказчику, аукционной комиссии обязательного для исполнения предписания по делу установлено, что 08.11.2013 года заказчиком был заключен муниципальный контракт № 13-0226 «Выполнение комплекса работ по строительству объекта: «Дошкольное образовательное учреждение по ул.Восточно-Казахстанской в Дзержинском районе Волгограда» с победителем данного аукциона ООО «Казпромволга».

В связи с наличием заключенного договора по предмету запроса котировок у Комиссии отсутствуют правовые основания для применения мер восстановления нарушенных прав участников размещения заказа в форме выдачи предписания об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Однако в соответствии с частью 5 статьи 10 Закона о размещении заказов нарушение предусмотренных настоящим Федеральным законом положений о размещении заказа является основанием для признания судом, арбитражным судом недействительным размещения заказа по иску заинтересованного лица или по иску уполномоченных на осуществление контроля в сфере размещения заказов федерального органа исполнительной власти, органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органа местного самоуправления. Признание открытого аукциона в электронной форме недействительным влечет и недействительность договора, заключенного с лицом, признанным победителем открытого аукциона. В связи с изложенным, имеются правовые основания для расторжения заинтересованным лицом заключенного договора в судебном

порядке.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 57, 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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Природа и спорт-95» обоснованной.
2. Признать аукционную комиссию в составе: Леониди П.И., Ивановой Е.Н., Ярославцева П.А., Полтава И.М., Грищенковой А.А. нарушившей пункт 2 части 6 статьи 41.11 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. Признать заказчика - Муниципального казенного учреждения Службы единого заказчика – застройщика Администрации Волгограда – нарушившим п.1 ч. 4 ст. 41.6 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
4. Предписание заказчику, аукционной комиссии не выдавать в связи с заключенным муниципальным контрактом № 13-0226 на Выполнение комплекса работ по строительству объекта: «Дошкольное образовательное учреждение по ул.Восточно-Казахстанской в Дзержинском районе Волгограда от 08.11.2013 года.