

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Резерв» (вх. № 01794-13 от 13.02.2013 г.)

о нарушении законодательства о размещении заказов

20 февраля 2013г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Комиссия)

рассмотрев жалобу ООО «Резерв» (далее – Заявитель) на действия Управления по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству тепловой сети от котельной № 3 до ТК № 4-1 в г. Кудымкаре (извещение № 0156300018413000001),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0156300018413000001, Заказчиком проводился открытый аукцион в электронной форме на выполнение работ по строительству тепловой сети от котельной № 3 до ТК № 4-1 в г. Кудымкаре.

Заявитель полагает, что нормы 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) нарушены действиями Заказчика.

В ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов, в соответствии «Административным регламентом ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действие (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», утвержденным Приказом ФАС России от 24.07.2012 N 498, установлено следующее.

Согласно п. 2 Раздела 1 Информационной карты аукциона, требования к результату работ, их качеству определены в Главе 2 «Техническое задание» документации о торгах.

В соответствии с требованиями Технического задания участнику размещения заказа необходимо произвести работы по разработке проектно-сметной документации, включающие изыскательские работы, с получением положительного заключения экспертизы (1 этап), выполнить строительство тепловой сети от котельной № 3 до ТК № 4-1 в г. Кудымкаре (2 этап).

Таким образом, Заказчиком в один предмет торгов объединены работы по проектированию и строительству. Данное обстоятельство представителем Заказчика не отрицалось.

В соответствии с п. 1 [ч.4 ст. 41.6](#) Закона о размещении заказов, документация о торгах должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, 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.

Лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией ([ч. 6 ст. 52](#) Градостроительного кодекса РФ).

При этом согласно [ч. 2 ст. 48](#) Градостроительного кодекса РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Отсутствие в документации о торгах требований 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, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме, приводит к невозможности формирования участником размещения заказа предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о торгах на строительство объекта означает, что Заказчик не установил требования

к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого контракта, что лишает участника размещения заказа обоснованно сформировать свое предложение.

Учитывая изложенное, в действиях Заказчика, содержится нарушение требований, обозначенных в п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

Кроме того, индивидуальные предприниматели или юридические лица в соответствии с [ч. 1 ст. 55.8](#) Градостроительного кодекса РФ вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в том числе осуществлять подготовку проектной документации и строительство, исключительно при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

При этом саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, и саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих строительство, являются самостоятельными видами саморегулируемых организаций ([ст. 55.3](#) Градостроительного кодекса РФ).

Так, контракт на подготовку проектной документации заключается с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком). Контракт на осуществление строительства - с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора, юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч.1-3.2, 4.1-6 ст.34 Закона о размещении заказов.

В соответствии с ч.3.1 ст.34 Закона о размещении заказов, документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Учитывая изложенное выше, действия Заказчика, объединившего в один лот работы по подготовке проектной документации и строительные работы, ведут к ограничению количества участников размещения заказа, поскольку выполнение указанных работ является различными товарными рынками.

Следовательно, в действиях Заказчика имеется нарушение требований, закрепленных в ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

Данная позиция подтверждается Письмом ФАС России от 23.05.2011 г. № ИА

/19712.

В соответствии с пп.2 п.1 Раздела 3 документации о торгах, участник размещения заказа в составе второй части заявки на участие в торгах должен представить копию свидетельства о допуске к следующим видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства:

- Земляные работы: механизированная разработка грунта;
- Устройство бетонных и железобетонных конструкций: опалубочные работы, арматурные работы, устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций;
- Монтаж сборных бетонных и железобетонных конструкций: монтаж фундаментов и конструкций подземной части зданий и сооружений;
- Защита строительных конструкций, трубопроводов и оборудования (кроме магистральных и промысловых трубопроводов): устройство оклеечной изоляции, устройство металлизационных покрытий, гидроизоляция строительных конструкций, работы по теплоизоляции зданий, строительных конструкций и оборудования;
- Устройство наружных сетей теплоснабжения: укладка трубопроводов теплоснабжения с температурой теплоносителя до 115 градусов Цельсия, укладка трубопроводов теплоснабжения с температурой теплоносителя 115 градусов Цельсия и выше, монтаж и демонтаж запорной арматуры и оборудования сетей теплоснабжения, устройство колодцев и камер сетей теплоснабжения, очистка полости и испытание трубопроводов теплоснабжения.

В соответствии с ч.5 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными [частями 3 и 4](#) данной статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со [статьей 11](#) указанного Федерального закона.

В соответствии с п.1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов устанавливается такое обязательное требование к участникам размещения заказа как 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 ч.2 [ст.52](#) Градостроительного кодекса виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ. Иные виды работ могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

В соответствии с ч.3 ст.52 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004г. №190-ФЗ (далее – Градостроительный кодекс) лицом, осуществляющим строительство,

реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее - лицо, осуществляющее строительство), может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным [частью 2](#) настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства (ч.3.1 ст.52 Градостроительного кодекса).

Согласно ч. 4 ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ, перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, устанавливается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. В указанном перечне должны быть определены виды работ, выполнение которых индивидуальным предпринимателем допускается самостоятельно, и виды работ, выполнение которых индивидуальным предпринимателем допускается с привлечением работников, а также должны учитываться особенности выполняемых гражданами для собственных нужд работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов индивидуального жилищного строительства и предназначенных для проживания не более чем двух семей жилых домов.

Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства утвержден Приказом Министерства регионального развития РФ № 624 от 30.12.2009 г «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» (далее - Приказ № 624).

Приказ № 624 содержит п. 33 - работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Согласно ч.1 ст.706 Гражданского кодекса РФ 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.

Из документации об открытом аукционе в электронной форме следует (и подтверждено представителем Заказчика), что запрет на привлечение подрядчиком субподрядных организаций не установлен.

Таким образом, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства является наличие у участника размещения заказа исключительно свидетельства СРО о допуске к работам по организации строительства.

Указанная позиция отражена в письме ФАС России от 23.05.2011 г. № ИА/19714.

Из изложенного следует, что для подтверждения соответствия требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов, участнику размещения заказа достаточно представить копию действующего свидетельства СРО с допуском к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) – п.33.

Комиссией установлено, что аукционная документация содержит в своем составе требования, предъявляемые ко второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, в частности, предоставление копии свидетельства, содержащего допуски к конкретным видам работ.

Вместе с тем, так как предметом аукциона, в том числе, является выполнение работ по строительству, документация должна содержать требование о соответствии участника размещения заказа требованиям законодательства РФ, предъявляемым к лицам, осуществляющим такие работы. Заказчик, не установив требование о предоставлении копии свидетельства, содержащего п. 33, нарушил требования, обозначенные в ч. 5 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

Пунктом 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов предусмотрено, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с [частями 4 и 6 статьи 41.8](#) указанного Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

На основании п. 2 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному [пунктом 1 части 1 статьи 11](#) указанного Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Поскольку требование о предоставлении копии свидетельства СРО, содержащего п. 33 - работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), не установлено, Заказчиком также нарушены требования, обозначенные в п.1 ч.3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, в соответствии с которыми, Заказчик должен определить перечень необходимых документов, предоставляемых во второй части заявки, для подтверждения соответствия требованиям, установленным в соответствии с требованиями РФ.

Как указано выше, участнику размещения заказа необходимо, в том числе, произвести работы по разработке проектно-сметной документации. Комиссией установлено, что требования к составу второй части заявки установлены Заказчиком в п.п.2 п.1 Раздела 3 документации о торгах.

В соответствии с ч. 4 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации [ВИДЫ](#) работ по подготовке проектной документации, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Согласно частям 5, 5.1 ст. 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицом, осуществляющим подготовку проектной документации, может являться застройщик либо привлекаемое застройщиком или техническим заказчиком на основании договора физическое или юридическое лицо. Лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, организует и координирует работы по подготовке проектной документации, несет ответственность за качество проектной документации и ее соответствие требованиям технических регламентов. Лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, вправе выполнять определенные виды работ по подготовке проектной документации самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным [частью 4](#) указанной статьи, и (или) с привлечением других соответствующих указанным требованиям лиц. в случае, если работы по организации подготовки проектной документации объекта капитального строительства включены в указанный в [части 4 статьи 55.8](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации перечень, лицо, осуществляющее подготовку проектной документации такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации подготовки проектной документации.

Часть 4 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации определяет, что [перечень](#) видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, устанавливается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. В указанном перечне должны быть определены виды работ, выполнение которых индивидуальным предпринимателем допускается самостоятельно, и виды работ, выполнение которых индивидуальным предпринимателем допускается с привлечением работников, а также должны учитываться особенности выполняемых гражданами для собственных нужд работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов индивидуального жилищного строительства и предназначенных для проживания

не более чем двух семей жилых домов.

Как указано выше, перечень 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, утвержден Приказом 624.

Приказ № 624 содержит п. 13 - работы по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком).

Согласно ч.1 ст.706 Гражданского кодекса РФ 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.

Как указано выше, из документации об открытом аукционе в электронной форме следует (и подтверждено представителем Заказчика), что запрет на привлечение подрядчиком субподрядных организаций не установлен.

Так как предметом аукциона является выполнение, в том числе, работ по проектированию, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по подготовке проектной документации, устанавливаемым в документации об аукционе в соответствии с положениями [п. 1 ч.1 ст. 11](#) Закона о размещении заказов, должно являться обязательное наличие у участника размещения заказа свидетельства о допуске к работам по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком) – п. 13 Приказа № 624.

Учитывая изложенное выше, в действиях Заказчика, не установившего требование о наличии у участника размещения заказа свидетельства СРО, содержащего п.13, имеется нарушение требований ч.5 ст.41.6, п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.

Довод Заявителя о том, что Заказчик, не установив конкретные показатели товаров, используемых при выполнении работ, нарушил требования Закона о размещении заказов, является не состоятельным, поскольку, как указано выше, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика. Следовательно, в отсутствие проектной документации, установить какие-либо конкретные показатели товаров, которые будут применяться при выполнении работ, не представляется возможным. Кроме того, в связи с тем, что в один предмет торгов объединены работы по проектированию и по строительству, невозможно сделать вывод о том, что товары будут использоваться как при проектировании, так и при строительстве, что не позволяет установить требование к первой части заявки о предоставлении конкретных показателей товаров.

На основании статей 17, 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Резерв» на действия Управления по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству тепловой сети от котельной № 3 до ТК № 4-1 в г. Кудымкаре (извещение № 0156300018413000001) обоснованной в части не законного объединения в один лот работ по проектированию и строительству, в части не установления требований к участникам размещения заказа.

2. Признать в действиях Управления по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара выявленные в ходе рассмотрения жалобы нарушения ч.1 ст.41.6, ч.5 ст.41.6, п.1 ч.3 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

3. Признать в действиях Управления по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара выявленные в ходе проведения внеплановой проверки нарушения п.1 ч.4 ст.41.6, ч.5 ст.41.6, п.1 ч.3 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

4. Выдать Управлению по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара предписание об устранении нарушений требований Закона о размещении заказов.

5. В целях устранения нарушений, допущенных Управлением по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара, выдать предписание оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ».

6. Материалы жалобы передать должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностных лиц Управления по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара к административной ответственности за нарушение требований Закона о размещении заказов.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ

**«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,
оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»**

**20 февраля 2013г.
Пермь**

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю
(далее – Комиссия)

на основании решения по жалобе ООО «Резерв» на действия Управления по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству тепловой сети от котельной № 3 до ТК № 4-1 в г. Кудымкаре (извещение № 0156300018413000001),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Управлению по развитию инфраструктуры и ЖКХ администрации города Кудымкара устранить выявленные в ходе рассмотрения жалобы и в ходе проведения внеплановой проверки нарушения Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем:

- аннулирования торгов на выполнение работ по строительству тепловой сети от котельной № 3 до ТК № 4-1 в г. Кудымкаре (извещение № 0156300018413000001),

- размещения на официальном сайте информации об аннулировании торгов (извещение № 0156300018413000001).

2. Оператору электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» обеспечить исполнение настоящего предписания Управлению по развитию инфраструктуры и ЖКХ Администрации города Кудымкара.

3. В срок до **06.03.2013г.** Управлению по развитию инфраструктуры и ЖКХ Администрации города Кудымкара, Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» исполнить соответственно п.1, п.2 настоящего предписания.

4. В срок до **13.03.2013г.** Управлению по развитию инфраструктуры и ЖКХ Администрации города Кудымкара, Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» представить в Пермское УФАС России письменное подтверждение исполнения соответственно п.1, п.2 настоящего предписания (в сопроводительном письме к документам, подтверждающим факт исполнения настоящего предписания, необходимо указать наименование заявителя жалобы).

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

Невыполнение в установленный срок предписания влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.