

РЕШЕНИЕ №360/11-ГЗ Ж

12 декабря 2011 года

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, в составе <...>

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (приказ Смоленского УФАС России от 03.10.2011 № 155) функций по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и во исполнение положений ст. 60 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), рассмотрев поступившую в адрес Смоленского УФАС России жалобу ООО «Инженерно-экономический центр «Партнер» (вх. № 4793/03 от 07.12.2011) на действия государственного заказчика – СОГУ «Управление областных автомобильных дорог» и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открытого аукциона в электронной форме №4669-аэф на право заключить государственный контракт на выполнение инженерно-геодезических изысканий для разработки проектной документации по ремонту автомобильной дороги Монастырщина – Любавичи – Дубровка - граница Республики Беларусь на участке км 9+000 – км 12+000 в Монастырщинском районе Смоленской области (извещение № 0163200000311005928),

УСТАНОВИЛА:

В жалобе ООО «Инженерно-экономический центр «Партнер» (далее – заявитель, Общество), озвученной в ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов членом комиссии указано на нарушение государственным заказчиком, уполномоченным органом законодательства в сфере размещения заказов.

По мнению заявителя, документация об открытом аукционе в электронной форме содержит ряд ошибок, которые влияют на качество и возможность выполнения работ по выполнению инженерно-геодезических изысканий для разработки проектной документации по ремонту автомобильной дороги Монастырщина – Любавичи – Дубровка - граница Республики Беларусь на участке км 9+000 – км 12+000 в Монастырщинском районе Смоленской области.

Согласно пункту 5 Информационной карты установлено требование ко второй части заявки участника размещения заказа о наличии свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации (7. Работы по организации инженерных изысканий привлекаемым на основании договора застройщиком или уполномоченным им юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

В пункте 6 Информационной карты указан перечень видов работ по инженерным изысканиям, которые присутствуют у участника размещения заказа в свидетельстве о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства.

Согласно информационной карте данные работы могут выполнить организации, имеющие свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации.

В связи с этим, заявителю не ясно, на каком основании заказчик требует дополнительно свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации (7. Работы по организации инженерных изысканий привлекаемым на основании договора застройщиком или уполномоченным им юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Согласно документации открытого аукциона в электронной форме дата проведения аукциона - 15.12.2011. Общий срок рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе не может превышать четырех дней со дня размещения на электронной площадке протокола проведения открытого аукциона, а контракт с победителем может быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня размещения на официальном сайте протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме. Следовательно, если исходить из самых сжатых сроков, то с момента проведения аукциона до наступления обязательств по договору должно пройти 14 дней, а это – 29.12.2011. Услуги же должны быть оказаны до 27.12.2011. Таким образом, на исполнение обязательств по договору участнику размещения заказа не выделено ни одного дня.

Пункт 2 статьи 314 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает установление разумного срока исполнения обязательств. В соответствии с пунктом 1 статьи 314 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство должно быть исполнено в определенный договором срок. Неисполнение обязательства в указанный срок является нарушением закрепленного в статье 309 Гражданского кодекса Российской Федерации принципа обязательственного права – надлежащего исполнения обязательств.

Возможность выполнения работ, предусмотренных документацией об открытом аукционе, в срок исключена, так как заключение контракта произойдет уже после окончания срока исполнения обязательств.

В связи с этим, заявитель считает, что заказчик установил неразумный срок исполнения государственного контракта, поскольку при указанных обстоятельствах согласиться на его исполнение может только тот участник открытого аукциона, который либо изначально выполнил данный объем работ, либо выполнит его намного позже, подписав в нужный срок акт выполнения работ за еще не сделанную работу, либо сознательно идущий на нарушение сроков исполнения контракта.

Включение в документацию об аукционе такого требования к участнику размещения заказа, как наличие свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации (7. Работы по организации инженерных изысканий привлекаемым на основании договора застройщиком или уполномоченным им юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) приводит к ограничению конкуренции.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. Следовательно, указание в документации об открытом аукционе данного требования к участникам размещения заказа нарушает нормы статьи 17 Закона о защите конкуренции в части ограничения конкуренции на рынке инженерно-геодезических изысканий путем создания участнику или нескольким участникам размещения заказа преимущественных условий участия в торгах.

Включение в документацию об аукционе такого документа как соглашение о неустойке заявитель также расценивает как нарушение, в связи с тем, что данное соглашение императивно закрепляет виновность участника размещения заказа в нарушении сроков выполнения работ.

В проекте государственного контракта присутствует такое понятие, как генеральный проектировщик. Генеральный проектировщик не заявлен в составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме. Следовательно, организация, имеющая допуск на проектирование не имеет права участвовать в аукционе при отсутствии документов, указанных в пункте 5 Информационной карте.

В связи с вышеизложенным, заявитель просит внести соответствующие изменения в документацию об аукционе в электронной форме.

Представитель уполномоченного органа в ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов по сути жалобы пояснила следующее.

29.11.2011 г. в соответствии с нормами части 1 статьи 41.5, части 1 статьи 41.7 Закона о размещении заказов извещение и документация об открытом аукционе в электронной форме размещены на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru.

В соответствии с пунктом 5 части 3 Информационной карты, вторая часть заявки участника размещения заказа должна содержать копию свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации (7. Работы по организации инженерных изысканий привлекаемым на основании договора застройщиком или уполномоченным им юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Приказом Министерства регионального развития РФ от 26.05.2011 г. № 238 внесены изменения в приказ Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 г. № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства» в части исключения с 13.01.2012 вида работ по организации инженерных изысканий привлекаемым на основании договора застройщиком или уполномоченным им юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Таким образом, требование заказчика о необходимости наличия у участников размещения заказа выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации инженерных изысканий правомерно до вступления в силу соответствующих изменений в Приказ Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 г. №624, то есть до 13.01.2012.

Как пояснила далее представитель государственного заказчика, требование к участникам размещения заказа о наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации инженерных изысканий установлено в соответствии с нормами части 2 статьи 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации, Приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 г. № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства».

Необходимость установления данного требования подтверждает также ФАС России в письмах №ИА/19714 от 23.05.2011, №АК/31143 от 15.08.2011.

Доводы жалобы, касающиеся нарушения в части сроков выполнения работ

представитель государственного заказчика считает также не состоятельными, поскольку основаны на предположениях заявителя и не подкреплены фактическими данными. Срок рассмотрения вторых частей заявок участников размещения заказа является прерогативой государственного заказчика, а в связи с окончанием финансового года, заказчик заинтересован в рассмотрении вторых частей заявок в максимально короткие сроки, следовательно, при рассмотрении их в минимальные сроки контракт будет заключен до окончания срока исполнения контракта, а не после него, как указывает заявитель. Помимо этого, объем работ, предусмотренных документацией об открытом аукционе, не требует длительного срока их исполнения.

Указание в проекте государственного контракта и приложении к нему такого понятия, как генеральный проектировщик, связано с технической ошибкой (опечаткой), и не влечет никаких юридических последствий.

На основании вышеизложенного представитель государственного заказчика просит отказать в удовлетворении жалобы ООО «Инженерно-экономический центр «Партнер».

В ходе рассмотрения жалобы ООО «Инженерно-экономический центр «Партнер» на действия государственного заказчика – СОГУ «Управление областных автомобильных дорог» и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открытого аукциона в электронной форме №4669-аэф на право заключить государственный контракт на выполнение инженерно-геодезических изысканий для разработки проектной документации по ремонту автомобильной дороги Монастырщина – Любавичи – Дубровка - граница Республики Беларусь на участке км 9+000 – км 12+000 в Монастырщинском районе Смоленской области (извещение № 0163200000311005928), и проведенной в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере размещения заказов при размещении заказа, являющегося предметом рассмотрения жалобы, Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено, что размещение вышеуказанного заказа было осуществлено путем проведения открытого аукциона в электронной форме, что соответствует требованиям Закона о размещении заказов.

29.11.2011 извещение №0163200000311005928 о проведении открытого аукциона в электронной форме и документация об аукционе были размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov>.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов 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 пункте 5 «Требования к содержанию и составу второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме» Информационной карты открытого аукциона в электронной форме содержится требование о наличии у участника

размещения заказа копии свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, в порядке, установленном Градостроительным Кодексом Российской Федерации (7. Работы по организации инженерных изысканий привлекаемым на основании договора застройщиком или уполномоченным им юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Предметом данного открытого аукциона является выполнение инженерно-геодезических изысканий для разработки проектной документации по ремонту автомобильной дороги Монастырщина – Любавичи – Дубровка - граница Республики Беларусь на участке км 9+000 – км 12+000 в Монастырщинском районе Смоленской области.

В соответствии с частью 1 статьи 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации инженерные изыскания выполняются для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства. Не допускаются подготовка и реализация проектной документации без выполнения соответствующих инженерных изысканий.

Согласно части 2 статьи 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации [виды работ](#) по инженерным изысканиям, 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.

В соответствии с действующей редакцией приказа Минрегиона России 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 разделе 1 данного перечня, в числе видов работ по инженерным изысканиям предусмотрены частью 7. Работы по организации инженерных изысканий привлекаемым на основании договора застройщиком или уполномоченным им юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Следовательно, установление заказчиком вышеуказанного требования к участникам размещения заказа, предусмотренного нормативными правовыми актами, не нарушает нормы статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, установление заказчиком требования о наличии у участников размещения заказа выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к работам по организации инженерных изысканий является правомерным, а доводы заявителя необоснованными.

Согласно извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме дата проведения открытого аукциона в электронной форме - 15.12.2011.

Протокол проведения открытого аукциона в электронной форме, в соответствии с частью 19 статьи 41.10 Закона о размещении заказов, размещается оператором электронной площадки на электронной площадке в течение тридцати минут после окончания открытого аукциона.

Согласно части 5 статьи 41.11 Закона о размещении заказов в случае, установленном [частью 2 статьи 41.5](#) Закона о размещении заказов (если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей) срок рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе не может превышать четыре дня со дня размещения на электронной площадке протокола проведения открытого аукциона.

Согласно извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме начальная (максимальная) цена контракта составляет 980 933,00 руб.

В соответствии с частью 8 статьи 41.11 Закона о размещении заказов в течение дня, следующего за днем подписания протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, протокол размещается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией на электронной площадке.

Следовательно, при минимальном сроке рассмотрения вторых частей заявок протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме может быть размещен на электронной площадке 16.12.2011.

В соответствии с частью 9 статьи 41.12 Закона о размещении заказов контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, в связи с чем, согласно статье 191 Гражданском кодексом Российской Федерации самым ранним сроком заключения контракта будет являться 27.12.2011, то есть не позже срока исполнения контракта.

Помимо этого, сроки выполнения работ по инженерно-геодезическим изысканиям не регламентированы нормативно-правовыми актами, в связи с чем Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к выводу о том, что установление заказчиком указанных в проекте государственного контракта сроков выполнения работ не нарушает нормы законодательства в сфере размещения заказов, а также не влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа, из чего следует, что наличие в документации об открытом аукционе приложения №2 к проекту государственного контракта (соглашение о неустойке) также не нарушает нормы законодательства в сфере размещения заказов.

Указанное в проекте государственного контракта и приложении №2 к государственному контракту (соглашение о неустойке) понятие «генеральный проектировщик» не влечет юридических последствий и не приводит к нарушению прав и законных интересов участников размещения заказа.

В пункте 2 части 7.4 раздела 7 «Ответственность сторон» проекта государственного

контракта, а также в приложении №2 к проекту государственного контракта (соглашение о неустойке) установлена ответственность подрядчика за неисполнение предписания государственного заказчика в установленные им необходимые для исполнения сроки – штраф в размере 10000,00 руб. за каждый отдельный факт нарушения предписания государственного заказчика.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» к числу полномочий органов контроля (надзора) отнесена выдача предписаний об устранении нарушений обязательных требований, выявленных в ходе мероприятия по контролю (надзору).

За неисполнение в срок предписания органа, должностного лица, осуществляющего государственный контроль (надзор) предусмотрена административная ответственность в соответствии со статьей 19.5 КоАП РФ.

Государственным заказчиком по данному открытому аукциону выступает Смоленское областное государственное учреждение «Управление областных автомобильных дорог», которое является бюджетной некоммерческой организацией и не относится к органам контроля (надзора), к полномочиям которых отнесена выдача предписаний об устранении нарушений обязательных требований при выполнении инженерно-геодезических изысканий для разработки проектной документации, являющихся предметом данного открытого аукциона в электронной форме.

В связи с этим, государственный заказчик не вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений вышеуказанных требований, и не вправе устанавливать ответственность за их неисполнение.

Следовательно, выдача указанных предписаний государственным заказчиком не повлечет за собой юридических последствий.

В соответствии с частью 10 статьи 9 Закона о размещении заказов в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

Частью 11 статьи 9 Закона о размещении заказов определена конкретная мера ответственности в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, в соответствии с которой заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней).

Таким образом, установление в проекта государственного контракта, а также в приложении №2 к проекту государственного контракта (соглашении о неустойке) ответственности за неисполнение предписания государственного заказчика в установленные им необходимые для исполнения сроки – штраф в размере 10000,00 руб. за каждый отдельный факт нарушения предписания государственного заказчика, противоречит требованиям частей 10, 11 статьи 9 Закона о размещении заказов и нарушает их.

Согласно пункту 3.35 приказа ФАС России от 14.11.2007 № 379 «Об утверждении

административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (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» в случаях, если при рассмотрении жалобы и/или в ходе проведения проверки в действиях (бездействии) заказчика выявлены нарушения законодательства о размещении заказов, Комиссия выдает предписание об устранении таких нарушений. Комиссия вправе не выдавать предписание только в случае выявления нарушений законодательства о размещении заказов, которые не повлияли и не могли повлиять на результаты размещения заказа.

В данном случае, выявленные нарушения частей 10, 11 статьи 9 Закона о размещении заказов не повлияли и не могут повлиять на результаты открытого аукциона в электронной форме.

Иных нарушений Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов выявлено не было.

Таким образом, изучив все материалы по жалобе, заслушав представителей ответчиков, руководствуясь частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Инженерно-экономический центр «Партнер» на действия государственного заказчика – СОГУ «Управление областных автомобильных дорог» и уполномоченного органа – Главного управления государственного заказа Смоленской области при проведении открытого аукциона в электронной форме №4669-аэф на право заключить государственный контракт на выполнение инженерно-геодезических изысканий для разработки проектной документации по ремонту автомобильной дороги Монастырщина – Любавичи – Дубровка - граница Республики Беларусь на участке км 9+000 – км 12+000 в Монастырщинском районе Смоленской области (извещение № 0163200000311005928) необоснованной.
2. Признать в действиях государственного заказчика нарушения частей 10, 11 статьи 9 Закона о размещении заказов.
3. Предписание об устранении нарушений законодательства в сфере размещения заказов не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли и не могут повлиять на результаты размещения заказа.

В соответствии с частью 9 статьи 60 Закона о размещении заказов решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации,

конкурсной, аукционной или

котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.