РЕШЕНИЕ
по делу № 10-06/03-182
«07» мая 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:
- председателя Комиссии, руководителя Управления,
- члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,
- члена Комиссии, специалиста 1 разряда отдела контроля размещения госзаказа,
в присутствии:
- представителя Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственное учреждение) по Волгоградской области по доверенности от 21.01.2008г.,
– представителя ООО «Стройэнергосервис» по доверенности от 30.04.2010г.,
рассмотрев материалы дела № 10-06/03-182, возбужденного по жалобе ООО «Стройэнергосервис» на действия единой комиссии заказчика - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственное учреждение) по Волгоградской области при проведении открытого аукциона «На право заключения государственного контракта на строительство административного здания Управления ПФР в Советском районе г. Волгограда»,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 04.05.2010г. (вх. № 2565) поступила жалоба ООО «Стройэнергосервис», в которой обжалуются действия единой комиссии заказчика - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственное учреждение) по Волгоградской области при проведении открытого аукциона «На право заключения государственного контракта на строительство административного здания Управления ПФР в Советском районе г. Волгограда».
Управление ФАС России по Волгоградской области, рассмотрев жалобу ООО «Стройэнергосервис» и представленные материалы, признало их достаточными для принятия жалобы к рассмотрению.
Из жалобы ООО «Стройэнергосервис» следует, что заказчиком - Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации (государственное учреждение) по Волгоградской области было объявлено о проведении открытого аукциона «На право заключения государственного контракта на строительство административного здания Управления ПФР в Советском районе г. Волгограда».
ООО «Стройэнергосервис» подало заявку на участие в вышеуказанном аукционе.
По результатам процедуры рассмотрения заявок на участие в данном аукционе от 29.04.2010г. единая комиссия заказчика отказала в допуске ООО «Стройэнергосервис», ООО «СпецСтройИнжиниринг», ООО «ПроектСтрой XXIвек» к участию в аукционе по основанию несоответствия заявок участников требованиям пункта 10 Раздела II документации об аукционе.
Между тем, в Разделе II документации об аукционе было установлено требование о предоставлении в составе заявки документов, подтверждающих выполнение участником за последние пять лет, предшествующих дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких

групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, на право заключить который, проводится аукцион. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа работ по строительству. Такими документами являются копии разрешений на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию ч. 3 ст.12 Градостроительного кодекса, копии актов приемки объектов капитального строительства.
В составе заявки ООО «Стройэнергосервис» был представлен акт приемки законченного капитальным ремонтом объекта от 28.08.2008г.
Согласно совместному Письму Минэкономразвития России, Росстроя, ФАС России и Росавтодора «О применении части 2.1 статьи 11 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "«О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»" при определении требований к участникам размещения заказа, устанавливаемых в соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона, в целях недопущения необоснованного ограничения количества участников размещения заказа Минэкономразвития России, Росстрой, ФАС России и Росавтодор считают целесообразным для определения указанных требований руководствоваться следующими критериями отнесения работ к соответствующим группам и подгруппам, установленным данным Письмом.
ООО «Стройэнергосервис» считает, что при отказе в допуске к участию в аукционе единой комиссией заказчика было нарушено законодательство о размещении заказов.

На заседании комиссии УФАС представитель заказчика - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственное учреждение) по Волгоградской области по существу жалобы пояснил следующее:
В составе заявки ООО «Стройэнергосервис» был представлен акт приемки законченного капитальным ремонтом объекта от 28.08.2008 г. Указанный документ не подтверждает выполнение работ, относящихся к той же группе, на выполнение которых проводится аукцион - работы по строительству капитального объекта, а подтверждает выполнение работ по капитальному ремонту.
Строительство объектов капитального строительства и капитальный ремонт относятся к разным группам. Часть 2.1 статьи 11 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ содержит указание на то, что отнесение работ к той или иной группе, подгруппе работ осуществляется в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов. До настоящего времени указанная номенклатура не утверждена.
Ссылка заявителя на совместное письмо Минэкономразвития России, Росстроя, ФАС России и Росавтодора несостоятельна, поскольку указанный документ носит не нормативный, а рекомендательный характер, более того, содержит указание на то, что до утверждения указанной номенклатуры заказчики, уполномоченные органы самостоятельно принимают решения при определении требований к участникам размещения заказа, устанавливаемых в соответствии с частью 2.1 статьи 11 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ.
В документации об аукционе было установлено требование о выполнении работ именно по строительству объекта, а не капитальному ремонту и реконструкции.
Данная позиция основывается также на Разъяснениях Минэкономразвития более позднего периода - Письме от 02.12.2009 г. № Д22-1443, в котором содержатся пояснения по вопросу о том, какие документы должны быть представлены в

составе заявки на участие в аукционе на выполнение строительно-монтажных работ – документы, подтверждающие выполнение именно строительно-монтажных работ, а не работ по реконструкции и ремонту.
Учитывая отсутствие нарушений законодательства в действиях единой комиссии, представитель заказчика попросил в удовлетворении жалобы отказать.

Выслушав доводы сторон, и ознакомившись с представленными документами, Комиссия УФАС по Волгоградской области пришла к выводу, что жалоба ООО «Стройэнергосервис» является обоснованной по следующим основаниям:
Частью 1 статьи 12 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ установлен исчерпывающий перечень оснований отказа в допуске к участию в торгах.
В соответствии с частью 2 статьи 12 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в части 1 статьи 12 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ случаев, не допускается.
Согласно пункту 1 части 4 статьи 34 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ документация об аукционе должна содержать в соответствии с частями 2 - 3 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе.
В соответствии с подпунктом «д» пункта 3 части 2 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 - ФЗ 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, - в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование, предусмотренное частью 2.1 статьи 11 Федерального закона 21.07.2005г. № 94 - ФЗ.
Частью 2.1 статьи 11 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ установлено, что в случае, если при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства путем проведения аукциона начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет пятьдесят миллионов рублей и более, заказчик, уполномоченный орган вправе установить также участникам размещения заказа требование выполнения ими за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится аукцион. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с учетом правопреемственности) работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа).
В пункте 10 Раздела 2 Информационной карты документации об открытом аукционе «На право заключения государственного контракта на строительство административного здания Управления ПФР в Советском районе г. Волгограда» было установлено требование о том, что заявка на участие в аукционе должна содержать, помимо иных документов и сведений, документы, подтверждающие выполнение участником за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству объекта

капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, на право заключить который проводится аукцион. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с учетом правопреемственности) работ по строительству одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа) - копия (копии) разрешения на ввод объекта (объектов) капитального строительства в эксплуатацию ч. 3 ст. 12 Градостроительного кодекса, копии актов приемки объектов капитального строительства, за исключением случая, если застройщик являлся лицом, осуществляющим строительство.
Из Письма Минэкономразвития РФ N 20320-АП/Д04, ФАС РФ N АЦ/25728, Росавтодора N 01-24/11859, Росстроя N ВБ-4731/01 от 25.12.2007г. «В связи с возникающими в правоприменительной практике вопросами о применении части 2.1 статьи 11 Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд"» следует:
«В соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства путем проведения аукциона, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет пятьдесят миллионов рублей и более, заказчик, уполномоченный орган вправе установить участникам размещения заказа требование выполнения ими за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой Минэкономразвития России, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится аукцион. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с учетом правопреемственности) работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа).
В настоящее время номенклатура товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд Минэкономразвития России не утверждена.
До утверждения указанной номенклатуры заказчики, уполномоченные органы самостоятельно принимают решения при определении требований к участникам размещения заказа, устанавливаемых в соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона. Вместе с тем в целях недопущения необоснованного ограничения количества участников размещения заказа Минэкономразвития России, Росстрой, ФАС России и Росавтодор считают целесообразным для определения указанных требований руководствоваться следующими критериями отнесения работ к соответствующим группам и подгруппам:
Группа Работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту любых объектов капитального строительства
Подгруппа Работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту особо опасных и технически сложных объектов капитального строительства
Подгруппа Работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту

иных
объектов капитального строительства (включая уникальные объекты капитального строительства), не отнесенных к особо опасным и технически сложным
Подгруппа Работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки)
Отнесение объектов к особо опасным, технически сложным, уникальным объектам капитального строительства, а также отнесение к объектам капитального строительства осуществляется в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности».
Согласно части 1 статьи 55 Градостроительного кодекса РФ разрешение на ввод объекта в эксплуатацию представляет собой документ, который удостоверяет выполнение строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии с разрешением на строительство, соответствие построенного, реконструированного, отремонтированного объекта капитального строительства градостроительному плану земельного участка и проектной документации.
В соответствии с частью 5 статьи 8 Федерального закона от 22 июля 2008 г. № 148-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в течение трех месяцев со дня вступления в силу настоящего Федерального закона уполномоченный федеральный орган исполнительной власти устанавливает 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.
Частью 7 статьи 8 Федерального закона от 22 июля 2008 г. № 148-ФЗ предусмотрено, что Правительство Российской Федерации в течение одного месяца со дня вступления в силу настоящего Федерального закона определяет федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на установление перечня видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.
Постановлением Правительства РФ от 19 ноября 2008г. № 864 "О мерах по реализации Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" во исполнение части 7 статьи 8 Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" определено, что 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, утверждается Министерством регионального развития Российской Федерации;
Приказом Министерства регионального развития РФ от 9 декабря 2008 г. N 274 предусмотрено, что во исполнение части 5 статьи 8 Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" и в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 19 ноября 2008 г. N 864 "О мерах по реализации Федерального

закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" утвержден 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.
Данный Перечень содержит Раздел III, который называется «Виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту».
Из системного толкования положений Градостроительного кодекса РФ, Федерального закона от 22 июля 2008 г. № 148-ФЗ, Постановления Правительства РФ от 19 ноября 2008г. N 864, Приказа Министерства регионального развития РФ от 9 декабря 2008 г. N 274 и совместного Письма Минэкономразвития РФ N 20320-АП/Д04, ФАС РФ N АЦ/25728, Росавтодора N 01-24/11859, Росстроя N ВБ-4731/01 от 25.12.2007г. следует, что работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства отнесены к одной группе.
Ссылка заказчика на Разъяснения Минэкономразвития от 2 декабря 2009 г. N Д22-1443 является несостоятельной, так как данное письмо является частным мнением заместителя директора Департамента государственного регулирования в экономики развития конкуренции указанного Министерства, изложенным в ответ на обращение о разъяснении положений Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ, тогда как Письмо от 25.12.2007г. является совместным мнением четырех государственных органов - Минэкономразвития РФ N 20320-АП/Д04, ФАС РФ N АЦ/25728, Росавтодора N 01-24/11859, Росстроя, подписанное со стороны Минэкономразвития должностным лицом в ранге заместителя Министра.
Кроме того, из текста Разъяснений от 2 декабря 2009 г. не следует, что этот документ отзывает совместное Письмо от 25.12.2007г.
В заявке ООО «Стройэнергосервис» на участие в данных торгах был представлен акт приемки законченного капитальным ремонтом объекта от 28.08.2008г.
Таким образом, отказав данной организации в ходе процедуры рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе «На право заключения государственного контракта на строительство административного здания Управления ПФР в Советском районе г. Волгограда» от 29.04.2010г. в допуске к участию в аукционе, единая комиссия заказчика - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственное учреждение) по Волгоградской области нарушила положения ч. 2 ст. 12 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94 – ФЗ.

Внеплановая проверка процедуры проведения данных торгов, на предмет соблюдения законодательства РФ и иных нормативных актов РФ о размещении заказов, иных нарушений, в том числе в части отказа в допуске к участию в аукционе ООО «ПроектСтрой XXIвек» и ООО «СпецСтройИнжиниринг», не выявила.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия 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. Признать жалобу ООО «Стройэнергосервис» обоснованной.

2. Признать единую комиссию заказчика - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственное учреждение) по Волгоградской области при проведении открытого аукциона «На право заключения государственного контракта на строительство административного здания Управления ПФР в Советском районе г. Волгограда», нарушившей часть 2 статьи 12 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. Выдавать единой комиссии заказчика - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации (государственное учреждение) по Волгоградской области предписание об устранении допущенных нарушений.