

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул., д. 8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

07.06.2012

Дело № 8682/03-

2012

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <....>

рассмотрев дело № 8682/03-2012, возбужденное по жалобе общества с ограниченной ответственностью «СМУ-18» (далее – ООО «СМУ-18», заявитель) на действия заказчика – Комитета жилищно-коммунального хозяйства и экологии Администрации города Ульяновска (далее - заказчик) (уполномоченный орган - Комитет по экономике, регулированию цен и тарифов и муниципального заказа мэрии города Ульяновска, далее – уполномоченный орган) при проведении открытого конкурса № 0368300000112000560 на право заключить муниципальный контракт на выполнение функций заказчика-застройщика и осуществление строительного контроля (начальная (максимальная) цена контракта – 1 316 100,00руб., дата окончания срока подачи заявок – 27.06.2012 г.) по признакам нарушения Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее – Закон о размещении заказов, Закон), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 4742 от 31.05.2012 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по

Ульяновской области поступила жалоба ООО «СМУ-18» на действия заказчика при проведении вышеуказанного открытого конкурса.

Содержание жалобы составило указание на следующее.

1. Согласно п. 16 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ застройщик - физическое или юридическое лицо, обеспечивающее на принадлежащем ему земельном участке строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, а также выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации для их строительства, реконструкции, капитального ремонта.

Заказчиком, согласно проекту контракта по аукциону № 0368300000112000467, по инженерным изысканиям является - Комитет жилищно-коммунального хозяйства и экологии Администрации города Ульяновска.

Таким образом, по объекту «Строительство КНС-ЗА в 500м северо-западнее пересечения проспектов Дружбы Народов и Ленинского Комсомола в Заволжском районе г. Ульяновска», по мнению заявителя, есть и застройщик и заказчик.

В соответствии с пунктом 3 Положения о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 21 июня 2010 г. № 468 строительный контроль проводится: лицом, осуществляющим строительство (подрядчик); застройщиком, заказчиком либо организацией, осуществляющей подготовку проектной документации и привлеченной заказчиком (застройщиком) по договору для осуществления строительного контроля (в части проверки соответствия выполняемых работ проектной документации).

Как отмечает заявитель, строительный контроль может осуществляться исключительно застройщиком или заказчиком, либо сторонней организацией, которая осуществляла подготовку проекта, в части проверки соответствия выполняемых работ проектной документации. В пункте 6 данного постановления указано, какие именно мероприятия осуществляются заказчиком.

По мнению заявителя, под указанный открытый конкурс подходит согласно пункту 22 статьи 1 Градостроительного кодекса РФ технический заказчик - физическое лицо, действующее на профессиональной основе, или юридическое лицо, которые уполномочены застройщиком и от имени застройщика заключают договоры о выполнении инженерных изысканий, о подготовке проектной документации, о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, подготавливают задания на выполнение указанных видов работ, предоставляют лицам, выполняющим инженерные изыскания и (или) осуществляющим подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, материалы и документы, необходимые для выполнения указанных видов работ, утверждают проектную документацию, подписывают документы, необходимые для получения разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, осуществляют иные функции, предусмотренные настоящим

Кодексом. Застройщик вправе осуществлять функции технического заказчика самостоятельно.

2. Заявитель указывает на то, что в конкурсной документации отсутствует обоснование начальной (максимальной) цены контракта и установлено с нарушением норм действующего законодательства требование о наличии допуска СРО.

На заседании Комиссии 06.06.2012 г. представитель заявителя доводы, изложенные в жалобе, поддержал.

Представитель заказчика на заседание Комиссии 06.06.2012 г. не явился, представил письменные возражения (вх. № 4880 от 06.06.2012 г.), содержащие указание на следующее.

1. Согласно п. 2 ст. 53 Градостроительного кодекса РФ строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство. В случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора строительный контроль проводится также застройщиком или техническим заказчиком либо привлекаемым ими на основании договора физическим или юридическим лицом. Застройщик или технический заказчик по своей инициативе может привлекать лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, проверку соответствия выполняемых работ проектной документации.
2. В конкурсной документации отсутствуют требования по проверке «бухгалтерии», заказчику требуется проверка соответствия предъявляемого для приемки выполненного объема работ (форма КС-2) и качества строительно-монтажных работ проектно-сметной документации, строительным нормам и правилам на производство работ в установленные сроки, а также осуществление строительного контроля за строительством объекта, проверка соответствия выполненного объема и качества работ (форма КС-2) проектам и сметным расчётам, строительным нормам и правилам на производство и приёмку этих работ.
3. Заказчиком установлены требования к техническим характеристикам работ, перечень и состав работ в техническом задании (Приложение №1) среди данного перечня имеются работы: подготовка технической документации по строительно-монтажным работам для размещения муниципального заказа; организация управления строительством; получение разрешения эксплуатационной организации; проверка наличия и полноты документов, удостоверяющих качество используемых конструкций, изделий и материалов; проведение рабочих комиссий; организация выполнения пусконаладочных работ; контроль над соответствием проектной документации объемов и качества выполняемых и предъявленных к оплате работ; ввод объекта в эксплуатацию; оформление разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, и строительный контроль в том числе, поэтому требование о наличии допуска СРО обусловлено техническим заданием и приказом Министерства регионального развития РФ от 30 декабря 2009 г. № 624 п. 32 «Работы по осуществлению строительного контроля привлекаемым застройщиком или

заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем». Работы представленные в техническом задании между собой взаимосвязаны технически и функционально.

Данный перечень и состав работ содержится в конкурсной документации раздела IV приложения (Приложение №1) и подразумевает выполнение функций заказчика-застройщика.

Обоснование начальной максимальной цены контракта также содержится в конкурсной документации раздела IV приложения (Приложение № 3).

На основании вышеизложенного, заказчик просит жалобу ООО «СМУ-18» оставить без удовлетворения.

Представитель уполномоченного органа на заседании Комиссии 06.06.2012 г.с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения (вх. № 4893 от 06.06.2012 г.), содержащие указание на следующее.

В Комитет поступило технико-экономическое задание на размещение для нужд Комитета жилищно-коммунального хозяйства и экологии администрации города Ульяновска муниципального заказа на право заключения муниципального контракта на выполнение функций заказчика-застройщика и осуществления строительного контроля.

В соответствии с Порядком взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков, утверждённым решением Ульяновской Городской Думы от 28.04.2010 г. № 33, Комитет подготовил и разместил на Общероссийском официальном сайте www.zakupki.gov.ru документацию об открытом конкурсе № 0368300000112000560.

В соответствии со ст. 58 Закона о размещении заказов жалоба на действия (бездействие) в том числе заказчика должна содержать указание на обжалуемые действия (бездействие) заказчика, а также доводы жалобы.

Из существа жалобы ООО «СМУ-18» следует, что указанное общество затрудняется определить предмет размещения муниципального заказа, обосновывая то, что предметом размещения заказа должен быть конкурс на право заключить муниципальный контракт на выполнение функций технического заказчика.

Вместе с тем, предметом размещения муниципального заказа является открытый конкурс на право заключить муниципальный контракт на выполнение функций заказчика-застройщика и осуществление строительного контроля.

Доводы заявителя о том, что по объекту строительство КНС-ЗА уже есть и застройщик и заказчик не могут быть приняты во внимание, так как Комитет ЖКХ и Э администрации города Ульяновска в соответствии с одноимённым положением, утверждённым решением Ульяновской Городской Думы от 24.05.2006 г. № 90, не может исполнять функций заказчика-застройщика.

В соответствии с постановлением Госстроя СССР от 02.02.1988 г. № 16 «Об

утверждении Положения о заказчике-застройщике (едином заказчике, дирекции строящегося предприятия) и техническом надзоре» заказчик-застройщик является юридическим лицом, распоряжается денежными средствами, выделяемыми на финансирование капитальных вложений, а также всеми материальными ценностями, учитываемыми на балансе капитального строительства. Имеет печать со своим наименованием. В области надзора за строительством заказчик-застройщик осуществляет контроль и технический надзор за строительством, соответствием объема, стоимости и качества выполняемых работ проектам и сметным расчетам, строительным нормам и правилам на производство и приемку этих работ, а также обеспечивает осуществление проектными организациями авторского надзора.

В соответствии с ч. 2 ст. 52 Градостроительного кодекса России 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 по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

Перечень видов указанных работ утверждён приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 г. № 624, и включает в себя, в том числе, работы по осуществлению строительного контроля (пункт 32).

Таким образом, довод заявителя о незаконности требования наличия у участника допуска СРО является необоснованным.

На основании изложенного, уполномоченный орган считает жалобу ООО «СМУ-18» необоснованной.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 16:00 07.06.2012 г. для документального анализа материалов по делу.

На заседании Комиссии 07.06.2012 г. дополнительных пояснений представлено не было.

Рассмотрев представленные материалы, а также проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «СМУ-18» обоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. Согласно части 3 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация не должна содержать указание на товарные знаки, 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о размещении заказов законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из Закона о размещении заказов, *иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов*. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать Закону о размещении заказов.

Согласно части 3 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции) *запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.*

Предметом открытого конкурса является выполнение функций заказчика-застройщика и осуществление строительного контроля.

В соответствии с пунктом 3 Положения о проведении строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 21 июня 2010 г. № 468 **строительный контроль проводится** *лицом, осуществляющим строительство (подрядчик); застройщиком, заказчиком либо организацией, осуществляющей подготовку проектной документации и привлеченной заказчиком (застройщиком) по договору для осуществления строительного контроля (в части проверки соответствия выполняемых работ проектной документации).*

Таким образом, перечень лиц, которыми может быть осуществлен строительный контроль, является исчерпывающим. Вместе с тем, заказчик-застройщик в данном перечне не указан.

Часть 4 ст. 48, п. 2 ст. 47 Градостроительного кодекса РФ устанавливают, что [виды работ](#) по подготовке проектной документации, 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 частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса России 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 по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства могут выполняться любыми физическими или юридическими лицами.

Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 г. № 624 утвержден Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые влияют на безопасность объектов капитального строительства (далее – Перечень). В указанный Перечень входят работы по осуществлению строительного контроля (пункт 32).

Таким образом, участник открытого конкурса должен иметь свидетельство, выданное саморегулируемой организацией на осуществление работ по осуществлению строительного контроля привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

В пункте 7 Информационной карты конкурсной документации установлено аналогичное требование к участникам размещения заказа.

Вместе с тем, на осуществление функции заказчика-застройщика наличие допуска СРО не требуется.

Следовательно, объединение в один лот различных по функциональным характеристикам работ влечет ограничение конкуренции при проведении торгов ввиду сокращения числа хозяйствующих субъектов, которые могут принять участие в торгах по отдельным работам или группам таких работ, поскольку, исходя из положений конкурсной документации и требований пункта 1 статьи 12, пункта 6 статьи 25, пункта 1 статьи 27, пункта 3 статьи 29 Закона о размещении заказов участник размещения заказа не допускается к участию в конкурсе в случае, если его заявка не соответствует требованиям конкурсной документации, при этом заключение контракта на поставку отдельных позиций лота не допускается.

В соответствии с пунктом 3.2. части 3 Порядка взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков, утвержденного решением Ульяновской Городской Думы от 28.04.2010 г. № 33, муниципальный заказчик осуществляет, в том числе, определяет предмет и существенные условия (наименование, характеристики и количество (объем); место и сроки поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; срок, порядок и условия оплаты; иные условия) муниципального контракта в соответствии с требованиями законодательства.

Таким образом, *в действиях заказчика имеется нарушение части 3 статьи 22 Закона о размещении заказов.*

2. В соответствии с пунктом 4.4 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация, в том числе, должна содержать обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) в соответствии с положениями [статьи 19.1](#) Закона.

Согласно части 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов в конкурсной документации, документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме), извещении о проведении запроса котировок указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания.

В пункте 12 Информационной карты конкурса указано, что начальная (максимальная) цена контракта установлена в соответствии с объемом средств, представленным заказчиком, и согласно приложению в соответствии Постановления Правительства от 21 июня 2010 г. № 468 «О порядке проведения строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства».

В приложении № 3 к конкурсной документации указана расчетная стоимость и обоснование начальной (максимальной) цены контракта по ведению строительного контроля.

Таким образом, обоснование начальной (максимальной) цены контракта представлено только на осуществление строительного контроля.

Вместе с тем, предметом открытого конкурса является *выполнение функций заказчика-застройщика* и осуществление строительного контроля.

Соответственно, обоснование начальной (максимальной) цены контракта на выполнение функций заказчика-застройщика в конкурсной документации отсутствует, следовательно, в действиях заказчика имеется нарушение пункта 4.4 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов.

Кроме того, в ходе проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379, Комиссией было установлено следующее.

Согласно части 3 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация не должна содержать указание на товарные знаки, 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.

В соответствии с положениями [части 3 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 ограничение конкуренции между участниками торгов **путем включения в состав лотов продукции, технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.**

Предметом рассматриваемого конкурса является выполнение функций заказчика-застройщика и осуществление строительного контроля.

Согласно техническому заданию и приложению № 2 конкурсной документации объектами выполнения работ будут являться:

1. Строительство КНС-ЗА в 500м северо-западнее пересечения проспектов Дружбы Народов и Ленинского Комсомола в Заволжском районе г. Ульяновска.
2. Реконструкция водоприемного оголовка № 2 водозабора на реке Волге для г. Ульяновска.
3. Строительство межпоселкового и внутрипоселкового газопровода д. Погребы.

Таким образом, работы должны будут выполняться в трех разных местах г. Ульяновска.

Работы по выполнению функций заказчика-застройщика в разных местах г. Ульяновска не могут быть признаны работами, имеющими технологическую и функциональную взаимосвязь, под которой подразумевается взаимная обусловленность их существования и использования по целевому назначению, поскольку они могут осуществляться отдельно без какого-либо ущерба для качества и целевого назначения объектов строительства либо снижения их функциональных характеристик.

Выполнение работ по каждому из объектов возможно самостоятельно, независимо от работ по другому объекту.

Более того, объединение указанных работ трех самостоятельных объектов в один лот приводит к ограничению количества участников размещения заказа, так как увеличивается начальная (максимальная) цена контракта, и соответственно, увеличивается размер обеспечения заявки на участие в конкурсе и размер обеспечения исполнения муниципального контракта.

В соответствии с пунктом 3.2. части 3 Порядка взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков, утвержденного решением Ульяновской Городской Думы от 28.04.2010 г. № 33, муниципальный заказчик осуществляет, в том числе, определяет предмет и существенные условия (наименование, характеристики и количество (объем); место и сроки поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; срок, порядок и условия оплаты; иные условия) муниципального контракта в соответствии с требованиями законодательства.

Таким образом, в действиях заказчика имеется нарушение части 3 статьи 22 Закона о размещении заказов.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 5 статьи 17, частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СМУ-18» обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушение части 3 статьи 22, пункта 4.4 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов.
3. Обязать заказчика устранить допущенные нарушения путем аннулирования открытого конкурса № 0368300000112000560, на что выдать предписание.
4. Передать материалы дела № 8682/03-2012 уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

<...>

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

**Комитет жилищно-коммунального хозяйства
и экологии Администрации города Ульяновска**

432071, г. Ульяновск, ул. К. Маркса, д. 15

07.06.2012 г.

Ульяновск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...>

руководствуясь частями 1, 2, 4 статьи 57, на основании частей 1, 4, 5, 9 статьи 17, части 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее – Закон о размещении заказов) и на основании своего решения от 07.06.2012 г. по делу № 8682/03-2012, возбужденному по жалобе ООО «СМУ-18» на действия заказчика – Комитета жилищно-коммунального хозяйства и экологии Администрации города Ульяновска (уполномоченный орган - Комитет по экономике, регулированию цен и тарифов и муниципального заказа мэрии города Ульяновска) при проведении открытого конкурса № 0368300000112000560 на право заключить муниципальный контракт на выполнение функций заказчика-застройщика и осуществление строительного контроля (начальная (максимальная) цена контракта – 1 316 100,00руб., дата окончания срока подачи заявок – 27.06.2012 г.) по признакам нарушения части 3 статьи 22, пункта 4.4 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Комитету жилищно-коммунального хозяйства и экологии Администрации города Ульяновска в срок до **20.06.2012 г.** устранить нарушения части 3 статьи 22, пункта 4.4 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов путем аннулирования открытого конкурса № 0368300000112000560.

В срок до **27.06.2012 г.** представить письменное доказательство исполнения настоящего предписания.

<...>

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная

ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.