

РЕШЕНИЕ

по делу №52/13-ГЗ/Ж о нарушении

законодательства Российской Федерации о размещении заказов

18 февраля 2013 г.

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 15.08.2012 № 113) 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 статьи 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 поступившие в адрес Смоленского УФАС России жалобу ООО «Геодезия и межевание» (исх. №45 от 08.02.2013), дополнения к жалобе (исх. №54 от 15.02.2013) на действия муниципального заказчика – Администрации Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области при проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на выполнение научно-исследовательских работ «Разработка проектов Генерального плана и Правил землепользования и застройки муниципального образования Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области (извещение № 0163300022312000002),

УСТАНОВИЛА:

В жалобе ООО «Геодезия и межевание» (далее – заявитель, Общество), озвученной членом Комиссии, указано на нарушение муниципальным заказчиком законодательства в сфере размещения заказов при проведении вышеуказанного открытого конкурса, выразившееся в следующем.

В соответствии с п. 3 Информационной карты конкурсной документации, заявки участников размещения заказа могут быть ими поданы только в письменной форме, что нарушает ч. 2 ст. 25 Закона о размещении заказов, предусматривающей подачу заявок и в форме электронного документа.

В дополнении к жалобе Обществом указано, что муниципальным заказчиком

нарушены также положения ч. 6 ст. 28 Закона о размещении заказов, выразившиеся в установлении значимости критерия «качество работ и квалификация участника размещения заказа» - 45% в связи с определением предмета конкурса как «выполнение научно-исследовательской работы».

Порядок выполнения научно-исследовательских работ установлен, в том числе, ГОСТ 15.101-98, а результаты выполнения научно-исследовательских работ оформляются отчетом о НИР по ГОСТ 7.32-2001.

Конкурсной документацией не предусмотрено выполнения научных исследований, и результаты выполненных работ предоставляются не в форме отчета о НИР, а в форме проекта генерального плана муниципального образования и проекта правил землепользования и застройки (п. 7-12 Технического задания).

Научно-исследовательские и проектные работы по совокупности основных признаков являются различными видами работ и не могут быть взаимозаменяемыми.

Тем самым, работы, являющиеся предметом размещаемого заказа не являются научно-исследовательскими работами, и, следовательно, установление значимости критерия «качество работ и квалификация участника размещения заказа» равной 45% нарушает требования ч. 6 ст. 28 Закона о размещении заказов.

Заявитель просит обязать муниципального заказчика устранить указанные нарушения законодательства о размещении заказов.

Представители муниципального заказчика по сути жалобы пояснили, что ограниченные технические возможности заказчика (сбои работы сети «Интернет») не позволяют осуществлять прием заявок в форме электронных документов. Однако, в случае поступления на электронный адрес заказчика, указанный в конкурсной документации, от участников размещения заказа заявок, в форме электронного документа, такие заявки были бы приняты единой комиссией к рассмотрению.

Кроме того, по мнению представителя заказчика, заказчик имел право устанавливать значимость критерия «качество работ и квалификация участника размещения заказа» - 45%, так как открытый конкурс проводится на «выполнение научно-исследовательской работы».

На основании изложенного, представители муниципального заказчика просят Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в удовлетворении требований, изложенных в жалобе Общества, отказать.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «Геодезия и межевание» и проведенной в соответствии с ч. 5 ст. 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 конкурса, что соответствует требованиям Закона о размещении заказов.

28.12.2012 извещение № 0163300022312000002 о проведении открытого конкурса и

конкурсная документация были размещены на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт).

В ч. 2 ст. 25 Закона о размещении заказов определено, что участник размещения заказа подает заявку на участие в конкурсе в письменной форме в запечатанном конверте или в форме электронного документа.

В силу требований п. 1 ч. 4 ст. 22 Закона о размещении заказов, конкурсная документация должна содержать в соответствии с [частями 2 - 4 ст. 25](#) данного закона требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в конкурсе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, подписанного в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации, и инструкцию по ее заполнению.

Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено, что заказчиком в п. 3 Информационной карты конкурсной документации, предусмотрена одна из двух возможных форм подачи заявок на участие в конкурсе – в письменной форме.

Данное обстоятельство привело к нарушению заказчиком требований п. 1 ч. 4 ст. 22, ч. 2 ст. 25 Закона о размещении заказов.

В соответствии с п. 2 Информационной карты, предметом открытого конкурса является выполнение научно-исследовательской работы «Разработка проектов Генерального плана и Правил землепользования и застройки муниципального образования Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области».

Поскольку предмет размещаемого заказа определен как «выполнение научно-исследовательской работы», заказчиком, в соответствии с ч. 6.2 ст. 28 Закона о размещении заказов, установлена значимость критерия «качество работ, услуг и квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ» 45 процентов.

В ч. 1 ст. 769 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) закреплено, что по договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

В соответствии с ч. 4 ст. 769 ГК РФ условия договоров на выполнение научно-исследовательских работ должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах (интеллектуальной собственности).

Понятия научно-исследовательских работ и проектных и изыскательских работ, по совокупности их основных признаков, являются различными видами работ и не могут быть взаимозаменяемыми.

Результатом размещаемого заказа являются разработанные проекты генерального плана и правил землепользования и застройки Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области.

Работы по разработке проекта генерального плана и правил землепользования и

застройки поселения не соответствуют критериям, установленным ст. 769 ГК РФ, для отнесения их к научно-исследовательским, поскольку указанным работам не свойственны признаки прикладных научных исследований, то есть внедрение новых, полученных самостоятельно в результате научной деятельности знаний, в достижение практических целей и решение конкретных задач, поставленных перед их исполнителем.

В то же время проект муниципального контракта по обжалуемому открытому конкурсу и Приложение № 1 к муниципальному контракту «Техническое задание» по своему содержанию нельзя отнести к контракту на создание, передачу и использование научной и (или) научно-технической продукции, которые в соответствии с ч. 1 ст. 8 Федерального закона от 12.07.1996 № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» должны являться основной правовой формой отношений между научной организацией, заказчиком и иными потребителями научной и (или) научно-технической продукции.

Таким образом, поскольку конкурсная документация, не предусматривающая выполнение научных исследований, не соответствует заявленному заказчиком предмету торгов «выполнение научно-исследовательской работы» (что является нарушением положений ч. 2 ст. 22 Закона о размещении заказов), установление значимости критерия «качество работ, услуг и квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ» равной 45 процентов нарушает требования ч. 6 ст. 28 Закона о размещении заказов.

В этой связи жалоба ООО «Геодезия и межевание» признана обоснованной.

В ходе проведения в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

Согласно ч. 1 ст. 18 Градостроительного кодекса РФ документами территориального планирования муниципальных образований являются:

- схемы территориального планирования муниципальных районов;
- генеральные планы поселений;
- генеральные планы городских округов.

В соответствии с ч. 3 ст. 23 Градостроительного кодекса РФ генеральный план содержит:

- 1) положение о территориальном планировании;
- 2) карту планируемого размещения объектов местного значения поселения или городского округа;
- 3) карту границ населенных пунктов (в том числе границ образуемых населенных пунктов), входящих в состав поселения или городского округа;
- 4) карту функциональных зон поселения или городского округа.

Федеральным законом от 26.12.1995г. № 209-ФЗ «О геодезии и картографии» (далее

– Закон о геодезии и картографии) регулируются правовые отношения в области геодезической и картографической деятельности.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о геодезии и картографии, геодезическая и картографическая деятельность исходя из назначения выполняемых работ включает в себя:

- геодезические и картографические работы федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение;
- геодезические и картографические работы специального (отраслевого) назначения, необходимость проведения которых определяется потребностями субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, отдельных отраслей, граждан и юридических лиц.

В соответствии с ч. 3 ст. 3 Закона о геодезии и картографии, к геодезическим и картографическим работам специального (отраслевого) назначения относятся:

- создание и обновление топографических планов, предназначенных для составления генеральных планов участков строительства различных объектов, подземных сетей и сооружений, привязки зданий и сооружений к участкам строительства, а также для выполнения иных специальных работ;
- создание и ведение географических информационных систем специального назначения;
- создание тематических карт, планов и атласов специального назначения в графической, цифровой и иных формах, издание этих карт, планов и атласов;
- геодезические, топографические, аэросъемочные и другие специальные работы при инженерных изысканиях, строительстве и эксплуатации зданий и сооружений, межевании земель, ведении кадастров, иных изысканиях и специальных работах;
- выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по направлениям, указанным в настоящем пункте.

В соответствии со ст. 12 Закона о геодезии и картографии, геодезическая и картографическая деятельность подлежит лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с действующим Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании), подлежат лицензированию геодезические и картографические работы федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение (за исключением указанных видов деятельности, осуществляемых в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства) (п. 42 ч. 1 ст. 12).

Положениями о лицензировании конкретных видов деятельности, согласно ч. 2 ст. 12 Закона о лицензировании, устанавливаются исчерпывающие перечни выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 07.12.2011 № 1016 утверждено Положение о лицензировании геодезических и картографических работ федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение (за исключением указанных видов деятельности, осуществляемых в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства), включающее перечень геодезических и картографических работ федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение, включенных в состав лицензируемого вида деятельности, в числе которых следующие:

1. определение параметров фигуры Земли и внешнего гравитационного поля в этих целях;
2. создание и обновление государственных топографических карт и планов в графической, цифровой, фотографической и иных формах, точность и содержание которых обеспечивают решение общегосударственных, оборонных, научно-исследовательских и иных задач, издание этих карт и планов, топографический мониторинг;
3. создание, развитие и поддержание в рабочем состоянии государственных нивелирных и геодезических сетей, в том числе гравиметрических фундаментальной и первого класса, плотность и точность которых обеспечивают создание государственных топографических карт и планов, решение общегосударственных, оборонных, научно-исследовательских и иных задач;
4. дистанционное зондирование Земли в целях обеспечения геодезической и картографической деятельности;
5. геодинамические исследования на базе геодезических и космических измерений;
6. создание и ведение географических информационных систем федерального и регионального назначения;
7. проектирование, составление и издание общегеографических, политико-административных, научно-справочных и других тематических карт и атласов межотраслевого назначения, учебных картографических пособий;
8. проведение геодезических, картографических, топографических и гидрографических работ в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации;
9. геодезическое, картографическое, топографическое и гидрографическое обеспечение делимитации, демаркации и проверки прохождения линии государственной границы Российской Федерации, а также делимитации морских пространств Российской Федерации;
10. обеспечение геодезическими, картографическими, топографическими и гидрографическими материалами (данными) об установлении и изменении границ субъектов Российской Федерации, границ муниципальных образований;

11. картографирование Антарктиды, континентального шельфа Российской Федерации, территорий иностранных государств и Мирового океана, в том числе создание топографических и морских карт;

12. производство геодезических и гидрографических работ в океанах и морях в целях обеспечения безопасности общего мореплавания.

В соответствии с ранее действовавшим Федеральным законом от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», утратившим силу в связи с принятием Федерального [закона](#) от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», лицензированию подлежала картографическая деятельность, за исключением картографической деятельности, осуществляемой в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства.

Действовавшее Положение о лицензировании геодезической и картографической деятельности, утвержденное постановлением Правительства РФ от 08.06.2001 № 453, утратившее на момент объявления торгов силу, содержало перечень работ, входящих в состав лицензируемой геодезической и картографической деятельности. В указанный перечень входили (п. 4) работы по составлению, обновлению, подготовке к изданию, издание, копирование в графическом и цифровом (электронном) видах:

а) топографических карт и планов;

б) общегеографических, политико-административных, научно-справочных и других тематических карт и атласов межотраслевого назначения, учебных картографических пособий;

в) тематических и специальных карт, планов и атласов, а также календарей, путеводителей и других рекламных и информационных изданий на картографической основе или с ее использованием;

г) навигационных авиационных карт.

В п. 11 Информационной карты конкурсной документации установлено требование к наличию у участников размещения заказа лицензии Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии на осуществление картографической деятельности для выполнения следующих видов работ:

- проектирование, составление и издание общегеографических, политико-административных, научно-спортивных и других тематических карт и атласов межотраслевого назначения, учебных картографических пособий;

- создание тематических карт, планов и атласов специального назначения в графической, цифровой и иных форматах, издание этих карт, планов и атласов.

Указанные заказчиком виды работ, на осуществление которых участники должны иметь лицензию Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии, установлены в соответствии с утратившим силу Положением о лицензировании геодезической и картографической деятельности, утвержденным постановлением Правительства РФ от 08.06.2001 № 453, и п. 4 Перечня работ,

входящих в состав лицензируемой картографической деятельности, содержащимся в приложении к указанному Положению, следовательно, данное требование заказчика не основано на законе.

Как установлено Комиссией Смоленского УФАС России, работы, связанные с разработкой генерального плана и правил землепользования и застройки муниципального образования, и обновлением картографической основы сельского поселения и населенных пунктов, входящих в его состав, не относятся к лицензируемым в настоящее время геодезическим и картографическим работам, перечень которых приведен в Положении о лицензировании геодезических и картографических работ федерального назначения, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое значение (за исключением указанных видов деятельности, осуществляемых в ходе инженерных изысканий, выполняемых для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства).

Таким образом, требование о наличии у участника размещения заказа лицензии Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии на осуществление картографической деятельности установлено в конкурсной документации муниципальным заказчиком в нарушение п. 10 ч. 4 ст. 22, п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов.

В ходе проведения камеральной проверки также установлено, что на момент рассмотрения жалобы единой комиссией была проведена только процедура вскрытия конвертов участников конкурса.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе от 12.02.2013 от участников размещения заказа было подано три заявки – ООО «САРСТРОЙНИИПРОЕКТ», ЦНИИП градостроительства РААСН, ООО НИИ «Земля и город». Данный протокол составлен единой комиссией в полном соответствии с требованиями ч. 5 ст. 26 Закона о размещении заказов.

Изучив все материалы по жалобе, заслушав представителей ответчика, руководствуясь ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Геодезия и межевание» на действия муниципального заказчика – Администрации Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области при проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на разработку проектов Генерального плана и Правил землепользования и застройки муниципального образования Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области (извещение № 0163300022312000002), обоснованной.
2. Признать в действиях муниципального заказчика нарушения п. 1 ч. 1 ст. 11, п. 10 ч. 4 ст. 22, п. 1 ч. 4 ст. 22, ч. 2 ст. 22, ч. 2 ст. 25, ч. 6 ст. 28 Закона о размещении заказов.
3. Выдать муниципальному заказчику предписание об устранении нарушений путем отмены вышеуказанного открытого конкурса.
4. Передать материалы настоящего дела соответствующему должностному

лицу Смоленского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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.

предписание №13/52-ГЗ/Ж-13

о прекращении нарушения законодательства

в сфере размещения заказов

18 февраля 2013 г.

г. Смоленск

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

на основании своего решения от 18 февраля 2013 года №52/13-ГЗ/Ж, принятого по итогам рассмотрения поступивших в адрес Смоленского УФАС России жалобы ООО «Геодезия и межевание» (исх. №45 от 08.02.2013), дополнения к жалобе (исх. №54 от 15.02.2013) на действия муниципального заказчика – Администрации Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области при проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на выполнение научно-исследовательской работы «Разработка проектов Генерального плана и Правил землепользования и застройки муниципального образования Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области» (извещение № 0163300022312000002), в части нарушения законодательства о размещении заказов, руководствуясь ч. 9 ст. 17 и ч. 6 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»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному заказчику – [Администрации Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области](#) – устранить нарушения законодательства в сфере размещения заказов путем отмены открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на выполнение научно-

исследовательской работы «Разработка проектов Генерального плана и Правил землепользования и застройки муниципального образования Мальцевского сельского поселения Гагаринского района Смоленской области» (извещение № 0163300022312000002).

Муниципальному заказчику в срок до 28.02.2013 представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства исполнения предписания.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.