

26 сентября

2011 г.

г. Вологда

Резолютивная часть решения вынесена 26.09.2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 28.09.2011 года.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области в составе:

Сазонов А.И. – председатель комиссии, руководитель Управления;

Баруздина Л.Н. - член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

Ягольницкая Д.С. – член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля государственных закупок;

Коган Д.Б. – член комиссии, специалист 1 разряда отдела контроля государственных закупок;

рассмотрев жалобу ООО «Специализированная консалтинговая организация «Северо-Западный Тендерный Центр» на действия Заказчика (МУ «Служба заказчика по капитальному строительству и ЖКХ») при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству здания общеобразовательной школы в д. Сметанино на 140 мест Верховского сельского поселения Верховажского района Вологодской области за счет собственных и/или привлеченных средств Исполнителя (№ 0330300000311000006) в присутствии представителей: от Заказчика – Мухорина М.М. по доверенности от 26.09.2011 г., от Заявителя – Викановой В.А. на основании доверенности № 1 от 26.09.2011 г., Кудрова В.А. на основании паспорта хх хх хххххх,

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области поступила жалоба ООО «Специализированная консалтинговая организация «Северо-Западный Тендерный Центр» на действия Заказчика (МУ «Служба заказчика по капитальному строительству и ЖКХ») при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству здания общеобразовательной школы в д. Сметанино на 140 мест Верховского сельского поселения Верховажского района Вологодской области за счет собственных и/или привлеченных средств Исполнителя (№ 0330300000311000006), противоречащие Федеральному закону от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов).

Жалоба Заявителем подана в установленный срок, а также соответствует требованиям, предусмотренным ст. 58 и ч. 5 ст. 57 Закона о размещении заказов.

По мнению Заявителя, нарушения заключаются в следующем:

31.08.2011 г. Заказчик опубликовал извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству здания общеобразовательной школы в д. Сметанино на 140 мест Верховского сельского поселения Верховажского района Вологодской области за счет собственных и/или привлеченных средств Исполнителя (№ 0330300000311000006) на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов (далее - официальный сайт) [http://zakupki.gov.ru/pgz/public/action/orders/info/common\\_info/show?notificationId=1516758](http://zakupki.gov.ru/pgz/public/action/orders/info/common_info/show?notificationId=1516758).

При процедуре размещения данного заказа Заказчик намерен заключить государственный контракт, что противоречит его полномочиям и источнику финансирования. Данная процедура размещения заказа направлена на удовлетворение потребности в строительстве объекта для Верховажского муниципального района.

Заказчиком допущено вольное трактование предмета размещения заказа, в нарушение утвержденного и подписанного плана-графика финансирования.

В данной процедуре имеются расхождения по времени подачи аукционных заявок.

Заказчиком на момент размещения данного заказа была установлена начальная (максимальная) цена для заключения контракта равная 119 468 130,00 рублей, которая была подтверждена им в ч. V. «Обоснование начальной (максимальной) цены» аукционной документации.

05 сентября 2011 г. Заказчиком были внесены изменения в документацию открытого аукциона в электронной форме, касающиеся начальной (максимальной) цены для заключения контракта, которая уже составила 124 596 387,79 рублей. При этом в ч. V. «Обоснование начальной (максимальной) цены» аукционной документации осталось без изменений. Также в п. 6 «III. Информационная карта документации об аукционе» в «Начальной (максимальной) цене контракта» указана дополнительная сумма денежных средств в размере 5 128 262,61 рублей за пользование кредитом, которая не предусмотрена ч. V «Обоснование начальной (максимальной) цены» и п. 10 «Порядком формирования цены контракта» информационной карты аукционной документации.

Заказчиком в п. 15 «III. Информационная карта документации об аукционе» «Документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме» установлены следующие требования:

Заполнение заявки осуществляется в соответствии с порядком, определенным регламентом функционирования электронной торговой площадки [www.sberbank-ast.ru](http://www.sberbank-ast.ru).

Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать согласие участника размещения заказа на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие документы и сведения:

1) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика;

2) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа выполнение работ, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом аукционе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой. Предоставление указанного решения не требуется в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает максимальную сумму сделки, предусмотренную решением об одобрении или о совершении сделок, предоставляемым для аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке;

3) копии документов, подтверждающих соответствие участника требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом открытого аукциона в электронной форме:

- В соответствии с Приказом Минрегионразвития 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, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства».

Для подачи заявок на электронной торговой площадке оператора в составы первой и второй частей требуются документы:

- 1) В состав первой части заявки Заказчик требует «прикрепить» допуски СРО,
- 2) В состав второй части заявки Заказчик дополнительно требует «прикрепить» документ согласно п. 2.1 ст. 11 Закона о размещении заказа к выполнению работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства.

В ч. «V. Техническое задание на выполнение работ по проектированию и строительству здания общеобразовательной школы в д. Сметанино на 140 мест Верховского сельского поселения Верховажского района Вологодской области за счет собственных и/или привлеченных средств Исполнителя» в «Перечень основных данных и требований» Заказчиком включены требования о необходимости проведения топографических и инженерно-геологических изысканий.

При этом в приложении № 4 к государственному контракту «Перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, для выполнения которых должен быть допуск СРО при выполнении работ по проектированию и строительству здания общеобразовательной школы в д. Сметанино на 140 мест Верховского сельского поселения Верховажского района Вологодской области» Заказчиком не установлено требование к «I. Видам работ по инженерным изысканиям», в соответствии с Приказом Минрегионразвития 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, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства».

15 сентября 2011 г. Заказчиком было размещено разъяснение на официальном сайте. В разъяснении отсутствовало указание предмета запроса.

Представитель Заказчика в своих возражениях указал следующее:

В соответствии с ч. 1 ст. 57 Закона о размещении заказов любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном главой 8, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа.

При этом в силу ст. 8 Закона о размещении заказов участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель. Момент признания любого лица участником размещения заказа Законом о размещении заказов не определено. Однако ФАС Северо-Западного округа в постановлении от 05.08.2011 года по делу № А05-13928/2010 дал разъяснения, что лицо становится участником размещения заказов с того момента, когда оно в установленном порядке открыто изъявило желание заключить государственный или муниципальный контракт.

Поскольку при подаче жалобы Заявитель не представил доказательств того, что каким-либо образом открыто изъявило желание принять участие в открытом аукционе в электронной форме, Заявитель не может быть признано участником размещения заказа, следовательно, не вправе обжаловать действия (бездействия) Заказчика.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов, выслушав объяснения представителей сторон, рассмотрев представленные материалы, пришла к следующему выводу.

*Довод Заказчика об отсутствии права подачи жалобы Заявителем не состоятелен, так как лицо, считающее незаконными положения аукционной документации, вправе обжаловать их без подачи заявки на участие в данном аукционе и без запроса разъяснений аукционной документации. Жалоба такого лица должна быть принята и рассмотрена антимонопольным органом при отсутствии предусмотренных статьей 59 Закона о размещении заказов оснований для ее возвращения. Данная позиция отражена в Определении ВАС № 6274/11 от 22 июля 2011 г.*

В проекте государственного контракта одной из сторон значится Муниципальный заказчик. Ст. 3 Закона о размещении заказов разграничивает государственные, муниципальные нужды и нужды бюджетных учреждений. Соответственно проект контракта должен именоваться муниципальным, а не государственным.

При изучении аукционной документации были выявлены различные формулировки предмета данного заказа, а именно «Выполнение работ по строительству здания общеобразовательной школы в д. Сметанино на 140 мест Верховского сельского поселения Верховажского района Вологодской области за счет собственных и/или привлеченных средств Исполнителя», «Выполнение работ по проектированию и строительству здания общеобразовательной школы в д. Сметанино на 140 мест Верховского сельского поселения Верховажского района Вологодской области за счет собственных и/или привлеченных средств Исполнителя», «Выполнение работ по строительству «под ключ» здания общеобразовательной школы в д. Сметанино на 140 мест Верховского сельского поселения Верховажского района Вологодской области за счет собственных и/или привлеченных средств Исполнителя».

Комиссия также находит неправомерным расхождение в указание времени окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме: на официальном сайте указано 20.09.2011 в 09:00, в аукционной документации указано 20 сентября 2011 года до 17-00 часов (время Московское).

При изучении аукционной документации, извещений, размещенных на официальном сайте, Заказчиком редактировалась начальная (максимальная) цена для заключения контракта, при этом не изменялся раздел V. «Обоснование начальной (максимальной) цены» аукционной документации.

Заказчиком установлены требования к участнику размещения заказа в аукционной документации в соответствии с Законом о размещении заказов. Но на электронной торговой площадке Заказчик установил перечень документов, предоставляемых в составе первой и второй частей заявки. В первой части заявки участник размещения заказа должен представить допуски СРО, во второй части заявки – допуски СРО, документы, предусмотренные п. 1 ч. 1, ч. 2.1 ст. 11 Закона о размещении заказов. Заказчик при размещении аукционной документации на электронной торговой площадке неправомерно установил перечень документов, которые не отражены в требованиях к участнику размещения заказа аукционной документации.

В техническом задании аукционной документации отражены работы по проведению топографических и инженерно-геологических изысканий. Данное требование не может осуществляться при предмете заявленном как строительство здания. Изыскательские, проектные работы и строительство объекта возможно в одном лоте при условии, что предметом торгов будет строительство объекта «под ключ».

Учитывая все нарушения в аукционной документации, комиссия пришла к выводу, что Заказчиком нарушена ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов. Согласно ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 Закона о размещении заказов к документации об аукционе должен быть приложен проект контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

В соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона о размещении заказов сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона.

В соответствии с ч. 4 ст. 41.7 Закона о размещении заказов в течение двух дней со дня поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация размещают разъяснение положений документации об открытом аукционе в электронной форме с указанием предмета запроса, но без указания участника размещения заказа, от которого поступил запрос, на официальном сайте при условии, что указанный запрос поступил заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не позднее чем за три дня до дня окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе.

В разъяснении, которое дал Заказчик, не содержится предмет запроса.

Согласно ч. 6 ст. 41.7 Закона о размещении заказов в случае нарушения требований, установленных частями 1 - 5 настоящей статьи, открытый аукцион в электронной форме может быть признан недействительным в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Открытый аукцион в электронной форме признан несостоявшимся, так как не было подано ни одной заявки.

На основании вышеизложенного, признать жалобу обоснованной.

В результате проведенной внеплановой проверки Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления ФАС по Вологодской области не обнаружила нарушения законодательства.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на основании вышеизложенного, в соответствии с частями 6, 8 ст. 60, руководствуясь ст. 17 Закона о размещении заказов, административным регламентом ФАС по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать Заказчика нарушившим ч. 1 ст. 41.6, ч. 4 ст. 41.7 Закона о размещении заказов.
3. С даты изготовления решения передать материалы дела № 5-2/196-11 от 19.09.2011 г. должностному лицу для решения вопроса о привлечении к административной ответственности должностных лиц по ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.
4. Выдать предписание.

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

Председатель комиссии

А.И. Сазонов

Члены комиссии:

Л.Н. Баруздина

Д.С. Ягольницкая

Д.Б. Коган