

РЕШЕНИЕ № ГЗ-195/09

о выдаче предписания об устранении нарушений, в результате которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа

15 июня 2009г. г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Заместителя председателя Комиссии – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан – заместитель председателя комиссии Ишбулатов Р.А.;

Члены Комиссии:

начальник отдела контроля размещений государственного заказа Шакирьянова А.А.;

начальник отдела антимонопольного контроля товарных рынков Саляхутдинова Р.Ф.;

заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы Хасанова Ф.Ш.;

заместитель начальника отдела контроля размещений государственного заказа Алексеева Г.А.;

специалист-эксперт отдела контроля размещений государственного заказа Сенча А.В. – секретарь комиссии;

в присутствии представителей Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан: заместителя управляющего Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан Бадамшина Ф.Д. (доверенность №80-58 от 15.06.2009г.); председателя Единой комиссии Субханкулова М.Г. (доверенность №80-59 от 15.06.2009г.); члена Единой комиссии Садыковой З.Р. (доверенность № 80-56 от 15.06.2009г.); начальника отдела капитального строительства и ремонта Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан Логачева С.Н. (доверенность №80-57 от 15.06.2009г.);

представитель ООО "УралСантехЭлектроМонтаж" не присутствовал

у с т а н о в и л а:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступили жалоба ООО "УралСантехЭлектроМонтаж" (далее, Заявитель) на действия Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан (далее, Заказчик) при размещении заказа путем открытого аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту здания Управления Пенсионного фонда в Учалинском районе и г. Учалы Республики Башкортостан (далее, аукцион).

В обращении Заявителя указывается, что в документации об аукционе содержатся требования, запрещающие при выполнении работ использовать субподрядчиков, тем самым нарушается статья 11 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее, Закон о размещении заказов) права потенциальных участников

Жалоба подана в соответствии с требованиями Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее, Закон о размещении заказов). Информация о поступлении жалоб, дате, месте и времени их рассмотрения в соответствии с частью 1 статьи 60 Закона о размещении заказов была размещена на официальном сайте Российской Федерации.

В соответствии с выданным Башкортостанским УФАС России уведомлением от 09.04.2009г. исх. № 7/2329 о приостановлении процедуры размещения заказа до рассмотрения жалоб по существу и запросом необходимой информации Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан (далее, Заказчик) от 14.04.2009г. вх. № 3364 была представлена информация на 1029 листах о проведении данного аукциона, а также письменные пояснения по существу жалобы, в которых поясняется следующее.

Пунктом 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее, Закон о размещении заказов) и аукционной документацией (пункт 14 Информационной карты) установлено обязательное требование к участникам размещения заказа — соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом торгов.

Статьей 17 Закона Российской Федерации от 08.08.2001 №128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" установлено, что деятельность по строительству зданий и сооружений подлежит лицензированию. Согласно пункту 3 Положения о лицензировании деятельности в области проектирования и строительства, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.03.2002 №174, лицензия на осуществление деятельности по строительству зданий и сооружений выдается на 5 лет, если в заявлении соискателя лицензии не указан меньший срок.

Руководствуясь указанными правовыми нормами, а также подпунктом "б" пункта 3 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов, в качестве обязательного документа в составе заявки Заказчик указал копию лицензии на право выполнения работ, являющихся предметом аукциона (пункт 9 Информационной карты).

Таким образом, лицо, подающее заявку на участие в торгах по выполнению строительных работ, обязано представить лицензию со сроком действия на весь период действия государственного контракта.

Окончательный срок выполнения работ, предъявляемый заказчиком и указанный в заявках на участие в аукционе ООО "Алькор", 25 августа 2009 (лот №1), 25 октября 2009 (лоту №2), в то время как срок действия лицензии ГС -4-02-02-27-0-0278095975-008634-1 на строительство зданий и сооружений I и II уровней, копия которого представлена заявителем жалобой в составе заявки, истекает 24 мая 2009. Поскольку в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 12 Закона одним из оснований отказа в допуске к участию участника размещения заказа является несоответствие требованиям, установленным статьей 11 Закона, отсутствие лицензии на весь период действия государственного контракта исключает возможность дальнейшего участия ООО "Алькор" в аукционе.

Таким образом, заявки ООО "Алькор" отклонены Единой комиссией по размещению заказов на основании пункта 2 части 1 статьи 12 Закона, нарушений законодательства в сфере размещения заказов не допущено.

Правомерность действий Единой комиссии подтверждается практикой Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа (Определение ВАС РФ от 13.08.2008 и постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 30.04.2008 прилагаются).

Дополнительно сообщаем, что ООО "Алькор" в нарушение части 1 статьи 35 Закона о размещении заказов после окончания срока для подачи заявок, установленного Информационной картой, направил в адрес Единой комиссии в дополнение к заявке письмо № 30 от 08.04.2009 в подтверждение факта сдачи документов на продление действующей лицензии. Кроме того, данное письмо подписано не уполномоченным лицом ООО "Алькор" и направлено после проведения процедуры рассмотрения заявок,

т. е. нарушив часть 6 статьи 32 Закона о размещении заказов, содержащую запрет на ведение переговоров с аукционной комиссией а в заявке, подписанной директором ООО "Алькор" Чанышевым Р.Р., содержится документ, подтверждающий полномочия только директора.

Изучив и рассмотрев представленные материалы по проведению аукциона в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по контролю в сфере размещения заказов установила следующее.

13.03.2009г. Заказчиком размещено извещение о проведении аукциона, а также аукционная документация. Согласно извещению о проведении аукциона и аукционной документации данный аукцион состоит из 2 лотов: лот№1 – "Капитальный ремонт помещений Управления Пенсионного фонда в Илишевском районе Республики Башкортостан"; лот№2 – "Реконструкция наружных сетей и капитальный ремонт здания Управления Пенсионного фонда в Мелеузовском районе и г.Мелеуз Республики Башкортостан. Согласно журналу регистрации заявок на участие в аукционе по лоту № 1 было подано 12 заявок на участие в данном аукционе, по лоту №2 – 8 заявок.

Анализ документации аукциона показал следующее.

В соответствии с пунктом 3.1.1. документации об аукционе участник размещения заказа подает заявку по форме 2, установленной настоящей документацией об аукционе, которая должна содержать сведения и документы, указанные в Информационной карте аукциона, документации об аукционе.

В нарушение части 6 статьи 9 Закона о размещении заказов в пунктах 11.4., 11.5. документации об аукционе и в пунктах 2.3., 2.4. проекта государственного контракта Заказчик установил возможность по согласованию с подрядчиком в ходе исполнения государственного контракта право изменения объема работ не более, чем на 10%, и изменения цены контракта пропорционально измененному объему работ.

В нарушение части 5 статьи 34 Закона о размещении заказов к документации об аукционе приложен только 1 проект договора, вместе с тем, в данном аукционе объявлено 2 лота и должно быть приложено 2 проекта контракта к каждому лоту.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования Закона о размещении заказов при утверждении документации об аукционе. Согласно протоколу №20-2009 рассмотрения заявок на участие в аукционе от 08.04.2009г. по лоту №1 не допущены до участия в аукционе 7 заявок, по лоту № 2 – 5 участников. Единственным основанием отклонения участников по лоту №1 для ООО "УПТК "Водо-монтажкомплект", ООО "Строительная компания "Строймонтажмастер", ООО "Филком", по лоту №2 для ООО "Маяк", ООО Фирма "Реконстрой" явилось не указание в заявках данных участников гарантии качества выполненных работ. Представителями заказчика было пояснено, что гарантии качества выполненных работ каждый участник должен был указать после календарного плана выполнения работ или в своей заявке.

Комиссии Башкортостанского УФАС России по контролю за размещением заказа не может принять данные объяснения по следующим основаниям.

В соответствии с Техническим заданием как по лоту №1, так и по лоту №2 победитель аукциона должен выполнить работы в соответствии со сметной документацией и планом помещений, приведёнными в данной части конкурсной документации. Перечень выполняемых работ и применяемые строительные материалы должны соответствовать работам и материалам, предусмотренным локальными сметами по лотам, и установлено, что требования Заказчика по гарантии качества на выполненные победителем аукциона работы составляет 5 лет, т.е. обязательство по гарантии качества предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено. Таким образом, в соответствии с частью 1 статьи 314 Гражданского Кодекса Российской Федерации обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода. Кроме того, в соответствии с со статьёй 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства.

В соответствии с пунктом 3.1.1. документации об аукционе участник размещения заказа подает заявку по форме 2, установленной настоящей документацией об аукционе, которая должна содержать сведения и документы, указанные в Информационной карте аукциона, документации об аукционе.

В приложении 3 к Форме 2 календарный план выполнения работ не предусматривается строка, позиция и т.п. для указания гарантии качества выполненных работ. Ни в самой Форме 2, ни в других приложениях к данной Форме также не предусмотрено данное требование. Кроме того, в инструкции по заполнению заявок на участие в открытом аукционе, являющейся формой 3, также не требуется указание данной позиции. Отсутствует данное требование и в Информационной карте аукциона.

Таким образом, в действиях комиссии установлены нарушения части 2 статьи 12 Закона о размещении заказов – необоснованное отклонение участников аукциона от участия в аукционе.

Пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов и пунктом 14 Информационной карты документации об аукционе установлено обязательное требование к участникам размещения заказа — соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом торгов. Статьей 17 Закона Российской Федерации от 08.08.2001 №128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" установлено, что деятельность по строительству зданий и сооружений подлежит лицензированию. В соответствии с пунктом 6.1 статьи 18 Федерального закона от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" лицензирование деятельности по проектированию, строительству и инженерным изысканиям для строительства зданий и сооружений, за исключением сооружений сезонного или вспомогательного назначения, прекращается с 1 января 2010 года. Предоставление лицензий на осуществление указанных видов деятельности прекращается с 1 января 2009 года. В тоже время в соответствии с частью 1 статьи 55.5. Градостроительного Кодекса Российской Федерации от 24.12.2004г. № 190-ФЗ может быть выдано саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. Таким образом, фактом, подтверждающим соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом торгов, может быть или действующая лицензия, или свидетельство о допуске к работам по объектам капитального строительства.

В соответствии с частью 6 статьи 32 Закона о размещении заказов при проведении аукциона какие-либо переговоры заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или аукционной комиссии с участником размещения заказа не допускаются. В случае нарушения указанного положения аукцион может быть признан недействительным по иску заинтересованного лица в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации. Таким образом, обращение заявителя от 08.04.2009г. исх. №30, направленное в адрес Председателя комиссии, не может быть рассмотрено по вышеуказанной причине и не может считаться дополнением к заявке, так как направлено после окончания подачи заявок на участие в аукционе.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21 июля 2005 г № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", Комиссия Башкортостанского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов

РЕШИЛА:

1. Признать действия Единой комиссии Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан

нарушившими требования Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

2. Признать действия Заказчика - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан нарушившими требования Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

3. Выдать Отделению Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан, Единой комиссии Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан предписание об устранении нарушений Федерального закона от 21 июля 2005 г № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений Федерального Закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

16 апреля 2009г. г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председателя Комиссии – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан Акбашева З.Х.;

Члены Комиссии:

заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан – заместитель председателя комиссии Ишбулатов Р.А.;

начальник отдела контроля размещений государственного заказа Шакирьянова А.А.;

начальник отдела контроля товарных рынков Саляхутдинова Р.Ф.;

заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы Хасанова Ф.Ш.;

заместитель начальника отдела контроля размещений государственного заказа Алексеева Г.А.;

специалист-эксперт отдела контроля размещений государственного заказа Сенча А.В. – секретарь комиссии;

на основании своего Решения № ГЗ-82/09 от 16.04.2009г. и в соответствии со ст.ст.17, 60 Федерального закона от 21 июля 2005 г № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд"

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. Отделению Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан, Единой комиссии Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Республике Башкортостан устранить нарушение требований Федерального Закона от 21.07.2006г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" путем:

1.1. отмены протокола № 20-2009 (№090313/001730/49/1) рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 08.04.2009г.;

1.2. внесения изменений в документацию об аукционе в соответствии с требованиями Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд";

1.3. проведения процедуры размещения заказов в соответствии с требованиями Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

Настоящее Предписание исполнить в течение пяти рабочих дней с момента его получения, о чем проинформировать Башкортостанское УФАС России в трехдневный срок с момента его исполнения.

Не исполнение настоящего предписания в срок влечет за собой ответственность согласно существующему законодательству.

Настоящее Предписание может быть обжаловано в 3-месячный срок.