

20 января 2011 г.

г. Вологда

Резолютивная часть решения вынесена 20.01.2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 21.01.2011 года.

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

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

Хлевчук В.Т. – член комиссии, заместитель руководителя Управления;

Осипов С.В. – член комиссии, начальник отдела контроля государственных закупок;

Анисимова О.Н. – член комиссии, государственный инспектор отдела контроля государственных закупок;

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

рассмотрев жалобу ООО «ИНТЕРДОРСТРОЙ» (далее - Заявитель) на действия ФГУ «Управление автомобильной магистрали Москва-Архангельск Федерального дорожного агентства» (ФГУ Упрдор «Холмогоры») (далее - Заказчик) в присутствии представителей: Заказчика - Мосикяна А.А., по доверенности от 19.01.11 № 66/2, Быковой М.В., по доверенности от 19.01.11 № 66/1, Ларичева С.А., по доверенности от 19.01.11 № 66

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение капитального ремонта автомобильной дороги М-8 «Холмогоры» от Москвы через Ярославль, Вологду до Архангельска на участке км 474 000- км 496 000 в Вологодской области (4 этап) 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 п. 4 ст. 57 Закона о размещении заказов.

1. По мнению Заявителя, нарушение его прав заключается в следующем:

Согласно раздела №11 документации об открытом аукционе в электронной форме к участнику размещения заказа устанавливается незаконное требование: «наличие документов, подтверждающих право участника размещения заказа выполнять работы по сбору, транспортировке и использованию отходов 4 класса опасности, образовавшихся в результате фрезерования существующей дорожной одежды, включенных в Ведомость объемов и стоимости работ (позиции 17), являющейся Приложением №1 к проекту контракта (Приложение №3 к аукционной документации) и укрепление обочин щебнем с использованием отходов 4 класса опасности, образовавшееся от разборки существующего а/б покрытия, включенных в Ведомость объемов и стоимости работ (позиции 29), являющейся Приложением №1 к проекту контракта (Приложение №3 к аукционной документации)», которое противоречит ст.11 Закона о размещении заказа и ограничивает количество участников размещения заказа.

Выполнение выше указанного условия подразумевает собой получение лицензии в лицензирующем органе (в соответствии п.74 ч. 1 ст.17 Федерального Закона №128 от 08.08.2001 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности») который принимает решение о предоставлении или об отказе в предоставлении лицензии в срок, не превышающий сорока пяти дней со дня поступления заявления о предоставлении лицензии и прилагаемых к нему документов. Заказчик, устанавливая условия о наличии у участников аукциона лицензии, но при этом не предоставляя участнику аукциона необходимого срока для выполнения требования для участия в аукционе, создает условия ограниченного доступа к участию в аукционе, что нарушает п.1 ст. 17 и ст.1 ФЗ №135 «О защите конкуренции»

Заявитель не согласился с требованиями документации об аукционе и обжаловал их в соответствии с главой 8 Закона о размещении заказов.

Заявитель ходатайствовал о рассмотрении дела в его отсутствие, комиссия считает возможным рассмотрение жалобы в отсутствие заявителя.

Представители Заказчика с доводами жалоб не согласились. В своих пояснениях сообщили следующее.

Согласно положений ч.1 ст.41.6., ч.1-3.2, 4.1-6 ст.34 Закона о размещении заказов документация, об открытом аукционе в электронной форме, разрабатывается и утверждается заказчиком и должна соответствовать требованиям документации об аукционе, проводимом в обыкновенной форме, изложенным в вышеуказанных нормах Закона о размещении

заказов. Таким образом, право определять виды и объемы работ, в отношении которых размещается государственный заказ и проводятся торги, в том числе через открытый аукцион в электронной форме предоставлено законом заказчику.

В опубликованной аукционной документации в качестве технической документации, определяющей перечень и объем работ, содержание работ и другие, предъявляемые к ним требования по качеству работ были определены: Ведомостью объемов и стоимости работ (приложение №1 к проекту государственного контракта) и проект капитального ремонта объекта, размещенным заказчиком на официальном сайте в сети Интернет.

Работы, подлежащие выполнению по государственному контракту разнородны по своему характеру, определение требований к их качеству невозможно без перечисления видов работ, то есть без установления их перечня.

В перечень работ подлежащих выполнению подрядчиком, а значит и в предмет контракта вошли работы:

- «Укрепление обочин щебнем М-800 фр.40-70 мм толщиной 20 см с использованием отходов 4 класса опасности образовавшегося от разборки существующего асфальтобетонного покрытия»

- «Фрезерование существующей дорожной одежды с последующим сбором и транспортировкой отходов 4 класса опасности»

Согласно п.74 ч. 1 ст.17 Федерального Закона №128 от 08.08.2001 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, размещению отходов IV класса опасности является лицензируемым видом деятельности. Согласно п.3 ст. 49 Гражданского Кодекса РФ право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения лицензии или в указанный в ней срок.

Таким образом, лицо которое планирует выполнять вышеуказанные работы, входящие в предмет контракта, должно соответствовать требованиям установленным законом, а именно: иметь лицензию, дающую право на осуществление лицензируемого вида деятельности.

На основании изложенного просят признать жалобу необоснованной.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов, рассмотрев представленные материалы, оригиналы документации об аукционе, выслушав объяснения и заявления представителей Заказчика, пришла к следующему выводу:

В соответствии с перечнем работ входящих в предмет контракта вошли работы:

- «Укрепление обочин щебнем М-800 фр.40-70 мм толщиной 20 см с использованием отходов 4 класса опасности образовавшегося от разборки существующего асфальтобетонного покрытия»

- «Фрезерование существующей дорожной одежды с последующим сбором и транспортировкой отходов 4 класса опасности»

Данные виды работ подлежат лицензированию в соответствии с п.74 ч. 1 ст.17 Федерального Закона №128 от 08.08.2001 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности»

Закон о размещении заказов в п.1 ч.1 ст.11 предъявляет обязательные требования, установленные законодательством РФ к лицам осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом торгов, именно к участнику размещения заказа, а не третьему лицу которое он планирует привлечь к работам в будущем и именно участник размещения заказа на момент подачи заявки на участие в аукционе в электронной форме должен соответствовать указанным требованиям закона.

Минэкономразвития в своём письме от 11.03.09г. Д05-1188 подтвердило данную правовую позицию «В случае если в соответствии с положениями Федерального закона от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" товары, услуги, являющиеся предметом торгов, подлежат лицензированию, то заказчик вправе установить требование о предоставлении в составе заявки копии лицензии на производство и реализацию товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов, выданной участнику размещения заказа. Если участник размещения заказа в составе заявки на участие в торгах, предмет которого подлежит лицензированию, не предоставил копию лицензии или предоставил копию лицензии, в которой нет разрешения на производство и реализацию товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов, а также если входящая в состав заявки копия лицензии выдана организации, не являющейся участником размещения заказа, такая заявка подлежит отклонению. Таким образом, такая организация не может быть поставщиком товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд».

Государственный заказчик, являющийся законным владельцем и балансодержателем участка дороги подлежащего капитальному ремонту, а также отходов, образовавшихся в результате разборки принадлежащего ему дорожного полотна, в соответствии с п.3 ст.4 Федерального закона от 24.06.98г. № 89-ФЗ «Об отходах производства потребления», вправе передать образующиеся отходы исключительно только лицу, имеющему соответствующую лицензию на обращение с ними и никому иному.

Таким образом, требование о наличии у участника размещения заказа документов, подтверждающих право участника размещения заказа выполнять работы по сбору, транспортировке и использованию отходов 4 класса опасности, образовавшихся в результате фрезерования существующей дорожной одежды, включенных в Ведомость объемов и стоимости работ (позиции 17), являющейся Приложением №1 к проекту контракта (Приложение №3 к аукционной документации) и укрепление обочин щебнем с использованием отходов 4 класса опасности, образовавшееся от разборки существующего а/б покрытия, включенных в Ведомость объемов и стоимости работ (позиции 29), являющейся Приложением №1 к проекту контракта (Приложение №3 к аукционной документации) установлено Заказчиком в соответствии с требованиями ч.1 ст.11 Закона о

размещении заказов. Включение данного требования не противоречит п.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции»

Ограничение конкуренции комиссией не установлено.

На основании изложенного, признать жалобу необоснованной.

В результате проведенной внеплановой проверки нарушений законодательства в сфере размещения заказов не выявлены.

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на основании вышеизложенного, в соответствии с частями 6, 8 статьи 60, руководствуясь статьей 17 Федерального закона от 21.07.2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», 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 ООО «ИНТЕРДОРСТРОЙ» необоснованной.

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

Председатель комиссии

А.И. Сазонов

Члены комиссии:

В.Т. Хлевчук

С.В. Осипов

О.Н. Анисимова

Д.Б. Коган