

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «Зодчий» (вх. №3490-11/ф) о нарушении законодательства о размещении заказов

28 марта 2011 г. г. Пермь

рассмотрев жалобу ООО «Зодчий» (далее - Заявитель) на действия Единой комиссии №3 по размещению заказов на выполнение инженерных изысканий, проектных работ и иных работ в сфере строительства и дорожной деятельности путем проведения конкурсов и аукционной (далее – Конкурсная комиссия) и ГКУ «6 отряд противопожарной службы Пермского края» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на выполнение проектных, изыскательских работ и получения заключения государственной экспертизы проектной и изыскательской документации для строительства пожарного депо 2 типа на 4 выезда по адресу: Пермский край, Пермский район, д.Кондратово, ул.Камская, 12А,

УСТАНОВИЛА:

29.01.2011г. ГКУ «6 отряд противопожарной службы Пермского края» (далее – Заказчик) на официальном сайте в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса на выполнение проектных, изыскательских работ и получения заключения государственной экспертизы проектной и изыскательской документации для строительства пожарного депо 2 типа на 4 выезда по адресу: Пермский край, Пермский район, д.Кондратово, ул.Камская, 12А.

По мнению Заявителя нормы Федерального закона 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) нарушены следующими действиями Конкурсной комиссии и Заказчика:

1. Заявитель полагает, что Конкурсная комиссия необоснованно отказала ООО «Зодчий» в допуске к участию в конкурсе. Заявитель при заполнении формы 1.3 «Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иных предложениях об условиях исполнения государственного контракта» по техническим причинам не указал сведения о гарантийных обязательствах и предельной стоимости объекта;

2. По мнению Заявителя, Заказчик неправоммерно включил в состав работ по контракту получение заключения государственной экспертизы;

3. Заказчик, в нарушение требований законодательства, в конкурсной документации установил требование выполнения работ по контракту собственными силами;

4. Заявитель утверждает, что Заказчик необоснованно требует представление участником размещения заказа в составе конкурсной заявки копии свидетельства СРО с допусками к следующим видам работ: Работы в составе инженерно-гидрометеорологических изысканий; работы в составе инженерно-геотехнических изысканий; работы по обследованию строительных конструкций зданий и сооружений;

5. Заказчик, в нарушение закона, требует в составе конкурсной заявки представить расчет цены контракта;

6. В конкурсной документации Заказчик не определил объем работ. Основными технико-экономическими показателями объекта капитального строительства являются: общая площадь, этажность, строительный объем, протяженность

инженерных сетей. Ни один из этих показателей не указан в конкурсной документации, следовательно, участник размещения заказа не может определить объем работ, за исключением участников, которые ранее выполняли аналогичные работы. Также невозможно сделать вывод о том, подлежит ли проектная документация государственной экспертизе, поскольку в соответствии со ст.49 Градостроительного кодекса РФ государственной экспертизе не подлежит проектная документация на объекты общей площадью менее 1500 кв.м. и количеством этажей менее 3-х;

7. Заказчик предусмотрел возможность изменения объема работ по согласованию с ним, что нарушает требования законодательства о размещении заказов;

8. По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно установил возможность изменения срока выполнения работ.

В результате рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее:

1. В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе от 18.03.2011г. № 3.18-8/2 ООО «Зодчий» отказано в допуске к участию в конкурсе по причине отсутствия в предложении о качестве работ сведений о гарантийных обязательствах, предельной стоимости строительства объекта.

Согласно п.3 раздела 7 «Информационная карта» Главы 2 конкурсной документации участник размещения заказа должен представить информацию о выполняемых работах, их количественных и качественных характеристиках по установленной форме 1.3.

В п.1 формы 1.3 «Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иных предложениях об условиях исполнения государственного контракта» указано, что предложение участника размещения заказа представляется в произвольной форме, в виде описания исполнения требований Главы 4 «Техническое задание (Спецификация)». Все показатели, характеризующие работы и услуги, установленные в Главе 4 «Техническое задание (Спецификация)», должны быть отражены в предложении участника размещения заказа. Показатели, характеризующие работы и услуги должны быть не ниже показателей, установленных в Главе 4 «Техническое задание (Спецификация)».

В главе 4 «Техническое задание (Спецификация)» определены требования к выполнению работ и их содержание. В п.28 установлено требование по гарантийным обязательствам – осуществление авторского надзора при строительстве, по окончании СМР – согласно действующему законодательству. В п.29 указана предельная стоимость строительства объекта 64170000,00руб.

Комиссия, изучив конкурсную заявку ООО «Зодчий» установила, что в форме 1.3 «Предложение о качестве работ» сведения, указанные в пунктах 28 и 29 отсутствуют.

Согласно ч.1 ст.27 Закона о размещении заказов Конкурсная комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со ст.11 Закона о размещении заказов.

На основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе конкурсной комиссией принимается решение о допуске к участию в конкурсе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в конкурсе, участником конкурса или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в конкурсе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены ст.12 Закона о размещении заказов (ч.2 ст.27 Закона о

размещении заказов).

В соответствии с п.4 ч.1 ст.12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в конкурсе участник размещения заказа не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе в случае несоответствия заявки на участие в конкурсе требованиям конкурсной документации.

Таким образом, при рассмотрении заявки на участие в конкурсе ООО «Зодчий» Конкурсная комиссия руководствовалась нормами Закона о размещении заказов.

2. В соответствии с Конкурсной документацией предметом открытого конкурса является выполнение проектных, изыскательских работ и получение заключения государственной экспертизы проектной и изыскательской документации для строительства пожарного депо 2 типа на 4 выезда по адресу: Пермский край, Пермский район, д.Кондратово, ул.Камская, 12А.

Согласно п.11 Главы 4 «Техническое задание (Спецификация)» участник размещения заказа должен представить положительное заключение государственной экспертизы проектной документации, выполненной в полном объеме в четырех экземплярах на бумажном носителе. Из п.24 также следует, что участник размещения заказа должен провести государственную экспертизу проектной документации.

В соответствии с Техническим заданием в предмет данного размещения заказа Заказчик включил помимо работ по разработке проекта, также работы по проведению государственной экспертизы проектно-сметной документации и предоставлению заказчику положительного заключения.

Представитель Заказчика на заседании комиссии пояснил, что государственная экспертиза проекта должна быть проведена в КГАУ «Управление государственной экспертизы Пермского края».

Кроме того, в подтверждение того, что в предмет размещаемого заказа, помимо работ по разработке проектной документации, включены также работы по проведению государственной экспертизы проектной документации, служит тот факт, что в п.25 Технического задания определены следующие разделы работ:

1. Выполнение инженерных изысканий (инженерно-геодезические, инженерно-геологических, при необходимости инженерно-гидрологические изыскания).
2. Получение и оформление исходных данных для проектирования.
3. Выполнение технологической части проекта.
4. Выполнение архитектурно-строительной части, генплана, инженерных разделов проекта (внутренние и наружные сети).
5. Увязка всех разделов проекта. Разработка раздела ООС. Разработка ПОС. Выполнение сметных расчетов. Согласование проекта организациями-поставщиками коммунальных услуг.
6. Проведение государственной экспертизы.

В соответствии с п.4 ч.1 постановления Правительства РФ от 05.03.2007г. №145 «О порядке организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий» организация по проведению государственной экспертизы не вправе участвовать в осуществлении архитектурно-строительного проектирования и (или) инженерных изысканий.

Согласно ч.4 ст.49 Градостроительного кодекса РФ (далее – ГрК РФ) государственная экспертиза проектной документации и государственная экспертиза результатов инженерных изысканий проводятся федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченными на проведение государственной экспертизы проектной документации, или подведомственными указанным органам государственными (бюджетными или автономными) учреждениями.

Следовательно, Заказчик объединил в предмете данного открытого конкурса работы по разработке проекта строительства пожарного депо 2 типа на 4 выезда, которые вправе выполнять хозяйствующие субъекты, и работы по проведению государственной экспертизы проектной документации, право на выполнение которых, принадлежит лишь лицам, указанным в ч.4 ст.49 ГрК РФ.

Заказчик на заседании комиссии пояснил, что в начальную (максимальную) цену контракта включены расходы на проведение государственной экспертиза проектной документации.

Объединение указанных видов работ в одном предмете конкурса влечет за собой увеличение суммы, которую участник размещения заказа должен внести в качестве обеспечения заявки на участие в данном открытом конкурсе, а также суммы, которую победитель конкурса должен внести в качестве обеспечения исполнения контракта, что, в свою очередь, ведет к необоснованному ограничению количества участников размещения заказа.

Из изложенного следует, что Заказчик своими действиями по установлению требования о выполнении указанных видов работ в рамках одного размещения заказа ограничил круг участников размещения заказа, способных принять в нем участие.

Кроме того, включение в состав одного лота требования о проведении государственной экспертизы и требования разработки проектной документации делает заведомо невозможным соответствие участника размещения заказа, являющегося хозяйствующим субъектом (индивидуальным предпринимателем, коммерческой организацией, либо некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход (п.5 ст.4 ФЗ №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции»)) требованиям ч.1 ст.11 Закона о размещении заказов в части правомерности выполнения им работ по проведению государственной экспертизы.

Согласно ч.3 ст.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.

Таким образом, Заказчик нарушил ч.3 ст.22 Закона о размещении заказов.

3. В соответствии с п.1 раздела 4 Главы 2 конкурсной документации «Все работы должны быть выполнены собственными силами исполнителя, без привлечения субподрядных организаций».

В ч.2.1 ст.22 Закона о размещении заказов не допускается включать в конкурсную документацию (в том числе и в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена Законом о размещении заказов.

Запрет привлекать к исполнению государственного контракта субподрядчиков представляет собой условие о способе и порядке исполнения договора подряда после проведения конкурса, а не требование к участникам размещения заказа о наличии у них производственных мощностей и других ресурсов, необходимых для выполнения работ, являющихся предметом контракта, на момент проведения конкурса, поэтому включение этого условия в конкурсную документацию не противоречит упомянутому положению ч.2.1 ст.22 Закона о размещении заказов. Кроме того, в соответствии с п.1 ст.706 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) в договор подряда может быть включено условие о личном выполнении подрядчиком работы.

Из ст.447 ГК РФ следует, что договор может быть заключен двумя способами - путем проведения торгов и без проведения торгов.

При этом ни ГК РФ, ни Закон о размещении заказов не содержат положений, исключающих применение названной нормы ГК РФ к отношениям, возникающим при заключении договора подряда путем проведения торгов.

Согласно ч.1 ст.1 Закона о размещении заказов единый порядок размещения заказов устанавливается им в целях расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов и иных целях.

Следовательно, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Исходя из положения ч.1 ст.1 Закона о размещении заказов в торгах могут участвовать лишь те лица, которые соответствуют названным целям. Поэтому включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах.

Таким образом, довод Заявителя о том, что требование выполнения работ по контракту собственными силами нарушает Закон о размещении заказов, необоснован.

4. В соответствии с п.2 раздела 7 главы 2 конкурсной документации участник размещения заказа в составе конкурсной заявки должен представить копию свидетельства СРО с допуском, в том числе, к следующим видам работ: работы в составе инженерно-гидрометеорологических изысканий; работы в составе инженерно-геотехнических изысканий; работы по обследованию строительных конструкций зданий и сооружений.

Представитель Заказчика на заседании комиссии подтвердил довод Заявителя о том, что в конкурсной документации отсутствует указание на необходимость выполнения, на состав и объем инженерно-гидрометеорологических и инженерно-геотехнических изысканий.

Работы по обследованию строительных конструкций зданий и сооружений выполнять также не требуется, поскольку в соответствии с конкурсной документацией необходимо выполнить новое строительство, а обследование строительных конструкций проводится только при реконструкции и капитальном ремонте существующих зданий.

Доказательств наличия в конкурсной документации видов работ, на которые

необходимо иметь допуски СРО, Заказчиком не представлено.

В п.10 ч.4 ст.22 Закона о размещении заказов указано, что конкурсная документация должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со ст.11 Закона о размещении заказов.

Согласно п.1 ч.1 ст.11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов устанавливается обязательное требование к участникам размещения заказа о соответствии участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Перечень документов, которые участник размещения заказа должен представить в составе конкурсной заявке, определен ч.3 ст.25 Закона о размещении заказов, согласно которой участник размещения заказа должен представить копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному п.1 ч.1 ст.11 Закона о размещении заказов, если в соответствии с законодательством РФ установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, такие товары, работы, услуги являются предметом конкурса и данные требования предусмотрены конкурсной документацией.

В соответствии с ч.4 ст.25 Закона о размещении заказов требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных пп."а" - "в", "д" и "е" п.1, п.2 и п.3 ч.3 ст.25 Закона о размещении заказов документов и сведений, не допускается.

Таким образом, Заказчик неправомерно требует от участников размещения заказа представлять в составе конкурсной заявки копию свидетельства СРО с допусками к видам работ, которые не входят в предмет конкурса.

Следовательно, Заказчиком нарушено положение ч.4 ст.25 Закона о размещении заказов.

5. Согласно п.3 раздела 7 «Информационная карта» Главы 2 конкурсной документации участник размещения заказа должен представить информацию о выполняемых работах, их количественных и качественных характеристиках по установленной форме 1.3.

В п.2 «Предложение участника размещения заказа о цене государственного контракта» формы 1.3 «Предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг и иных предложениях об условиях исполнения государственного контракта» предусмотрено представление участником размещения заказа сводной сметы.

Перечень документов, которые участник размещения заказа должен представить в составе конкурсной заявке, определен ч.3 ст.25 Закона о размещении заказов:

Указанный перечень является исчерпывающим, требовать представления иных документов и сведений не допускается (ч.4 ст.25 Закона о размещении заказов).

Следовательно, Заказчик, установив требование о представлении участниками размещения заказа в составе конкурсной заявки расчета цены контракта, не поименованного в перечне, нарушил ч.4 ст.25 Закона о размещении заказов.

6. В соответствии с пп.1.2 «Количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг» п.1 раздела 4 главы 2 конкурсной документации характеристики и объем выполняемых работ определены в главе 4 «Техническое задание» конкурсной документации.

Основные технико-экономические показатели определены в п.14 главы 4 «Техническое задание» - «Тип пожарное депо-2, на 4 выезда 4 единицы пожарной

техники – 2 автоцистерны – боевой расчет и 2 автоцистерны – резервный расчет; 1-автолестница; 2 – оперативно-служебных легковых автомобиля (УАЗ или Газель)». В п.15 установлено, что «состав и площади помещений на территории пожарного депо см. «Нормы проектирования объектов пожарной охраны» НПБ 101-95, приложение № 3. Состав и площади помещений пожарного депо см. «Нормы проектирования объектов пожарной охраны» НПБ 101-95, приложение №4. Методических рекомендаций «По организации уставного порядка в подразделениях ГПС, содержанию территорий подразделений, пожарных депо и служебных помещений».

Нормы проектирования объектов пожарной охраны НПБ 101-95 разработаны Главным управлением Государственной противопожарной службы МВД России и являются общедоступными. Указанные нормы содержат все необходимые для разработки проекта для строительства пожарного депо 2 типа на 4 выезда технико-экономические показатели.

Таким образом, довод Заявителя необоснован.

7. В соответствии с п.4.2 проекта государственного контракта «подрядчик вправе отступить от требований, содержащихся в задании и других исходных данных для выполнения проектных и изыскательских работ только с письменного согласия Заказчика».

Согласно ч.3 ст.29 Закона о размещении заказов государственный контракт заключается на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации. В ч.5 ст.9 Закона о размещении заказов указано, что при заключении и исполнении государственного или муниципального контракта изменение условий контракта, указанных в ч.3 ст.29 Закона о размещении заказов.

Таким образом, указанное условие государственного контракта противоречит ч.3 ст.9 Закона о размещении заказов.

8. Согласно п.10.2 проекта государственного контракта «если Заказчик не выполнит в срок свои обязательства, предусмотренные настоящим контрактом и это приведет к задержке выполнения работ, то Подрядчик имеет право на продлении срока выполнения работ на соответствующий период».

Согласно ч.3 ст.29 Закона о размещении заказов государственный контракт заключается на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации. В ч.5 ст.9 Закона о размещении заказов указано, что при заключении и исполнении государственного или муниципального контракта изменение условий контракта, указанных в ч.3 ст.29 Закона о размещении заказов.

Таким образом, указанное условие государственного контракта противоречит ч.3 ст.9 Закона о размещении заказов.

На основании статей 17, 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия,

РЕШИЛА:

1.Признать жалобу ООО «Зодчий» на действия Единой комиссии №3 по размещению заказов на выполнение инженерных изысканий, проектных работ и иных работ в сфере строительства и дорожной деятельности путем проведения конкурсов и аукционной и ГКУ «6 отряд противопожарной службы Пермского края» при проведении открытого конкурса на выполнение проектных, изыскательских работ и получения заключения государственной экспертизы проектной и

изыскательской документации для строительства пожарного депо 2 типа на 4 выезда по адресу: Пермский край, Пермский район, д.Кондратово, ул.Камская, 12А частично обоснованной.

2. Признать в действиях ГКУ «6 отряд противопожарной службы Пермского края» выявленные в ходе рассмотрения жалобы нарушения ч.3 ст.9, ч.2 ст.22, ч.3 ст.22, ч.4 ст.25 Закона о размещении заказов.

3. Рассмотреть вопрос о привлечении должностных лиц ГКУ «6 отряд противопожарной службы Пермского края» к административной ответственности. Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.