

02 августа 2011 года

г. Южно-Сахалинск

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Могилевкин А.Г. – вр.и.о. руководителя Сахалинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Ли Я.Х. – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;
Савчук К.В. – главный государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии:

Артюхиной А.Ю. – представителя ООО «Армсахстрой»;

Денина В.В., Данильченко А.С. – представителей ОГУ «Управление капитального строительства администрации Сахалинской области»,

рассмотрев дело № 147/11-т о нарушении ОГУ «Управление капитального строительства администрации Сахалинской области» (далее – заказчик) положений 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) при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Развитие спортивного комплекса «Горный воздух», Сахалинская область. Стадион «Спартак», г. Южно-Сахалинск. Детская спортивная школа. II очередь строительства (Здание для проживания спортсменов)» (извещение № 0361200006411000009),

УСТАНОВИЛА:

28 июля 2011 года в управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступила жалоба ООО «Армсахстрой» (далее – заявитель) о признании заказчика нарушившим законодательство о размещении заказов при проведении вышеуказанного аукциона.

В жалобе заявитель указывает на то, что проект контракта, приложенный к документации об аукционе, содержит нарушения Закона о размещении заказов, а именно:

- Раздел 9 «Страхование» проекта контракта документация об аукционе обязывает участника размещения заказа нести собственные затраты при исполнении контракта, что нарушает ч. 2.1 ст. 11 Закона о размещении;

- п. 6.1.2 проекта контракта документация об аукционе обязывает участника размещения заказа изменять расценки затрат, которые еще не произведены;

- п.3.1 проекта контракта документация об аукционе незаконно обязывает выполнить дополнительные работы прямо не упомянутые документацией об аукционе, цена которых не превышает 10% от стоимости контракта.

Представитель заказчика В.В. Денин с доводами жалобы не согласился, пояснив, что стоимость страхования гражданской ответственности зложена в стоимость цены контракта; участнику размещения заказа не требуется изменять локально-сметный расчет, ему следует применить коэффициент понижения цены контракта; при строительстве любого объекта может возникнуть необходимость выполнения дополнительно выявленных работ и требование об их выполнении не является незаконным.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

Государственным заказчиком – ОГУ «Управление капитального строительства администрации Сахалинской области» был объявлен открытый аукцион в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Развитие спортивного комплекса «Горный воздух», Сахалинская область. Стадион «Спартак», г. Южно-Сахалинск. Детская спортивная школа. II очередь строительства (Здание для проживания спортсменов)». Начальная (максимальная) цена контракта определена в размере 146 629 370 руб.

Извещение о проведении открытого аукциона размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 07.07.2011 и электронной площадке ОАО «Единая электронная торговая площадка» www.roseltorg.ru.

Документация об аукционе утверждена начальником ОГУ «Управление капитального строительства администрации Сахалинской области» Д.М. Браташом 07.07.2011.

13.07.2011 на официальном сайте опубликованы разъяснения документации об аукционе.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения сторон, осуществив в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку размещения заказа, Комиссия признает жалобу заявителя частично обоснованной по следующим основаниям.

Согласно ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным ч.ч. 1 - 3.2, 4.1 - 6 ст. 34 данного закона.

В соответствии с ч. 2.1 ст. 34 Закона о размещении заказов не допускается включать в документацию об аукционе требование, в том числе требование о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для выполнения работ, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена настоящим данным законом.

Раздел 9. «Страхование» проекта муниципального контракта устанавливает обязанность участника размещения заказа в страховании строительно-монтажных рисков.

Так, в соответствии с п.п. 9.1 данного раздела проекта контракта подрядчик заключает договор комплексного страхования строительно-монтажных рисков, связанных:

- со случайной гибелью и (или) повреждением имущества, являющегося предметом (целью) проведения строительно-монтажных работ, указанных в контракте;

- с ответственностью за причинение вреда жизни, здоровью и (или) имуществу третьих лиц, вследствие проведения строительно-монтажных работ, указанных в контракте.

В п. 9.2 данного раздела указано, что подрядчик за свой счет несет затраты на страхование рисков, указанных в п. 9.1 контракта.

Раздел 9. «Страхование» проекта муниципального контракта устанавливает обязанность нести затраты на страхование гражданской ответственности, что является нарушением ч. 2.1 ст. 34, ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов, так как влечет наличие финансовых ресурсов у участника размещения заказа.

В п. 6.1.2 проекта контракта документации об аукционе указано, что участнику размещения заказа необходимо представить локально-сметный расчет, обосновывающий цену контракта на весь объем работ, вместе с контрактом.

Заявитель полагает, что п. 6.1.2 проекта контракта документации об аукционе обязывает участника размещения заказа изменить позиции локально-сметного расчета, входящего в состав проектной документации.

Между тем п. 6.1.2 проекта контракта документации об аукционе не определяет обязанность участника размещения заказа вносить изменения в уже имеющийся локально-сметный расчет.

Поскольку на процедуре аукциона цена контракта будет снижена, то и соответствующие позиции локального сметного расчета также будут снижены. Иными словами, представляемый участником размещения заказа локально-сметный расчет не является документом, для создания которого требуется понести дополнительные расходы.

В соответствии с положениями проекта контракта, оплата выполненных работ будет производиться отдельными этапами на основании форм КС-2 и КС-3, в свою очередь, будет определять сумму промежуточного финансирования. Поскольку представленный участником размещения заказа локально-сметный расчет должен содержать стоимость тех или иных работ и материалов, постольку заказчик будет иметь возможность сопоставить стоимость выполненных работ и материалов для осуществления оплаты фактически выполненных работ.

Следует иметь в виду, что Закон о размещении заказов не определяет и не регулирует функциональные возможности электронных торговых площадок. В связи с чем довод заявителя о невозможности представления одновременно с контрактом дополнительного приложения не может быть рассмотрен по существу.

Согласно п. 3.2. проекта контракта в цену работ включена, в том числе, стоимость выявленных дополнительных работ, не учтенных проектной документацией, цена которых не превышает 10% цены контракта.

Исходя из п. 3.2. проекта контракта следует, что при возникновении в ходе непосредственного исполнения контракта непредвиденных работ подрядчик должен будет их выполнить в силу положений муниципального контракта, что, по своей сути, является увеличением объема работ.

Согласно ч. 10 ст. 65 Закона о размещении заказов до 1 января 2010 года в случае, если это предусмотрено документацией об аукционе, заказчик по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в ходе исполнения контракта на выполнение работ, в том числе работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, вправе изменить не более чем на 10% предусмотренный контрактом объем работ при изменении потребности в работах, на выполнение которых заключен контракт, или при выявлении потребности в дополнительном объеме работ, не предусмотренных контрактом, но связанных с работами, предусмотренными контрактом. При выполнении дополнительного объема таких работ заказчик по согласованию с поставщиком (исполнителем, подрядчиком) вправе изменить первоначальную цену контракта пропорционально объему таких работ, но не более чем на 10% этой цены контракта, а при внесении соответствующих изменений в контракт в связи с сокращением потребности в выполнении таких работ заказчик обязан изменить цену контракта указанным образом.

Поскольку извещение о проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение указанных работ размещено на официальном сайте после 1 января 2010 года, то требование о выполнении дополнительного объема работ установлено заказчиком незаконно.

Таким образом, заказчик, включив в документацию об аукционе требование о выполнении работ, определенно не упомянутых в техническом задании и не предусмотренных заказом (проектной документацией), цена которых не превышает 10% от цены контракта, нарушил ч. 10 ст. 65 Закона о размещении заказов.

Кроме этого, Комиссией в ходе проведения внеплановой проверки установлено следующее.

Согласно ч. 2.1 ст. 11 Закона о размещении заказов в случае, если при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства путем проведения аукциона начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет пятьдесят миллионов рублей и более, заказчик, уполномоченный орган вправе установить также участникам размещения заказа требование выполнения ими за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с номенклатурой товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится аукцион.

Номенклатура товаров, работ, услуг для нужд заказчиков утверждена Приказом Минэкономразвития РФ от 01.12.2010 № 601; начало действия данного документа определено с 01.02.2011.

Номенклатура товаров, работ, услуг для нужд заказчиков составлена с учетом всех позиций Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, продукции и услуг (ОКДП) ОК 004-93 (далее - ОКДП). При этом, данная Номенклатура товаров, работ, услуг для нужд заказчиков имеет разделение видов товаров, работ, услуг исключительно по группам.

Номенклатура товаров, работ, услуг для нужд заказчиков содержит группу № 158 «Работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, автомобильных дорог общего пользования, временных построек, киосков, навесов и других подобных построек» (код ОКДП 4500000 кроме 4560000, 4590000).

В примечании к группе № 158 Номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков указано, что в целях установления участникам размещения заказа требования выполнения ими за последние пять лет работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства в соответствии с ч. 2.1 ст. 11 Закона о размещении заказов, работы, включенные в группу № 158, рекомендуется классифицировать в следующие подгруппы:

- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, отнесенных в соответствии с Градостроительным кодексом Российской Федерации к особо опасным и технически сложным объектам;
- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту иных объектов капитального строительства (включая отнесенные к уникальным объектам), не относящиеся к особо опасным и технически сложным;
- работы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов, не являющихся объектами капитального строительства (временные постройки, киоски, навесы и другие подобные постройки).

Из изложенного следует, что Номенклатура товаров, работ, услуг для нужд заказчиков не содержит разделения видов работ по подгруппам, однако в качестве рекомендации предусматривает возможность классификации работ, включенных в группу № 158, на три подгруппы без указания на отдельные подклассы ОКДП.

Таким образом, поскольку Номенклатура товаров, работ, услуг для нужд заказчиков не содержит разделения видов работ по подгруппам, постольку заказчик вправе установить требование о подтверждении опыта работ в соответствии с ч. 2.1 ст. 11 Закона о размещении заказов исключительно по группе № 158 (код ОКДП 4500000 кроме 4560000, 4590000) данной номенклатуры.

Частью 2 ст. 13.1 документации об аукционе установлено требование о выполнении участником размещения заказа за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству объекта капитального строительства, относящихся к подгруппе работ с кодом ОКДП 4527000 «Здания и сооружения предприятий торговли, общественного питания, жилищно-коммунального хозяйства, охраны окружающей среды и рационального природопользования», на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с утвержденной Номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены государственного контракта, на право заключить который проводится аукцион. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с учетом правопреемственности) работ по строительству одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа).

В данном случае, подкласс ОКДП 4527000 «Здания и сооружения предприятий торговли, общественного питания, жилищно-коммунального хозяйства, охраны окружающей среды и рационального природопользования» входит в класс 4500000 ОКДП.

Таким образом, поскольку подкласс ОКДП 4527000 входит в класс 4500000 ОКДП, который, в свою очередь, определяет группу работ № 158 в соответствии с Номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, постольку заказчик должен установить в документации требование о выполнении работ по группе 158 Номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков. Однако в данном случае заказчик фактически установил требование не в соответствии с Номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, а в соответствии с ОКДП.

При таких обстоятельствах, поскольку в документации об аукционе установлено требование о подтверждении участником размещения заказа выполнения работ в соответствии с подклассом ОКДП 4527000, а не по группе № 158 Номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, заказчик нарушил ч. 2.1 ст. 11 Закона о размещении заказов.

Кроме этого, ОКДП не является Номенклатурой товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, в соответствии с которой заказчик вправе установить требование о выполнении работ по группам, так как классификатор разработан и предназначен для использования и применения в иных целях и случаях, не связанных с отнесением работ (товаров, услуг) к каким-либо группам, подгруппам.

Вышеуказанные действия заказчика ведут к ограничению количества участников размещения заказа и заранее исключают возможность участия в аукционе и признании победителем аукциона участников размещения заказа, обладающих опытом работы по другим объектам строительства, реконструкции, капитального ремонта.

Пунктом 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов установлено, что участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В силу п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с ч.ч. 4, 6 ст. 41.8 данного закона и инструкцию по ее заполнению.

Согласно п. 2 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному п. 1 ч. 1 ст. 11 данного закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.

В соответствии с ч. 2, 3 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, имеющими выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к таким видам работ.

Лицо, осуществляющее строительство, организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации. Лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным ч. 2 данной статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

В силу ч. 3.1 ст. 52 ГрК РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в ч. 4 ст. 55.8 данного Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержден Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624.

Раздел III Перечня видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, содержит п. 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Таким образом, учитывая действующее законодательство, для подтверждения соответствия требованию п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов участник размещения заказа, в соответствии с Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624, должен представить в заявке свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

При этом, если предметом торгов является проведение работ, для выполнения которых в соответствии с положениями ГрК РФ требуется свидетельство о допуске к работам, выданное саморегулируемой организацией, то заказчик должен установить в документации об аукционе требование о предоставлении в составе заявки свидетельства о допуске к работам, выданного саморегулируемой организацией, на организацию работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства с указанием видов допусков по организации работ, входящих в п. 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании

договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) Перечня видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Генеральный подрядчик в соответствии с п. 33 Перечня видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, может привлечь субподрядную организацию для выполнения работ по контракту только на тот вид работ, на который имеется допуск по организации работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства.

Как указано выше, предметом контракта определено выполнение строительно-монтажных работ по зданию для проживания спортсменов. При этом проектная документация, размещенная на официальном сайте, предусматривает выполнение работ по электроснабжению до 0,4 кВт, наружным сетям водопровода, канализации, теплоснабжения, укладке асфальтобетонного покрытия проездов и тротуаров, в том числе восстановление существующего асфальтобетонного покрытия, прокладке телефонного кабеля.

Расчет стоимости работ по объекту торгов, являющийся Приложением № 2 к Технической части документации об аукционе, содержит виды работ аналогичные указанным в общей части Пояснительной записки, входящей в состав Технической части документации об аукционе.

Системный анализ проектной документации, в том числе сметных расчетов, позволяет прийти к выводу, что в рамках данного аукциона требуется выполнить не только строительно-монтажные работы, но и работы по электроснабжению, наружным сетям водопровода, канализации, теплоснабжения, укладке асфальтобетонного покрытия проездов и тротуаров, прокладке телефонного кабеля.

Перечень видов работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, содержит п. 33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком), который, в свою очередь, включает в себя:

33.2.1. Автомобильные дороги и объекты инфраструктуры автомобильного транспорта;

33.4. Объекты электроснабжения до 110 кВ включительно;

33.5. Объекты теплоснабжения;

33.7. Объекты водоснабжения и канализации;

33.8. Здания и сооружения объектов связи.

Таким образом, документация об аукционе должна содержать требование о наличии в свидетельстве о допуске к работам, выданном саморегулируемой организацией, как допуск 33.3. Жилищно-гражданское строительство, так и допуски:

33.2.1. Автомобильные дороги и объекты инфраструктуры автомобильного транспорта;

33.4. Объекты электроснабжения до 110 кВ включительно;

33.5. Объекты теплоснабжения;

33.7. Объекты водоснабжения и канализации;

33.8. Здания и сооружения объектов связи.

Между тем, документация об аукционе (п. 2 ст. 16) содержит требование о представлении в составе второй части заявки свидетельства о допуске к работам, выданного саморегулируемой организацией, включающим только допуск по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта – 33.3. Жилищно-гражданское строительство.

При таких обстоятельствах, заказчик, не установив в документации об аукционе требование о наличии в свидетельстве о допуске к работам, выданного саморегулируемой организацией, таких допусков к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, как: 33.2.1. Автомобильные дороги и объекты инфраструктуры автомобильного транспорта; 33.4. Объекты электроснабжения до 110 кВ включительно; 33.5. Объекты теплоснабжения; 33.7. Объекты водоснабжения и канализации; 33.8. Здания и сооружения объектов связи, нарушил п. 1 ч. 1 ст. 11, п. 1 ч. 3 ст. 41.6, п. 2 ч. 6 ст. 41.8 Закона о размещении заказов.

Отсутствие в документации об аукционе требования о наличии в свидетельстве о допуске к работам, выданного саморегулируемой организацией, конкретного допуска по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, необходимого для выполнения работ, влечет за собой заключение контракта с участником размещения заказа, который выполнять работы, обусловленные предметом торгов, не вправе, так как не имеет предусмотренного градостроительным законодательством разрешения.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь ч.ч. 1, 2, 4 ст. 57, в соответствии с ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Армсахстрой» признать частично обоснованной, в части незаконных требований по страхованию гражданской ответственности, выполнению дополнительного объема работ, цена которых не превышает 10% от цены контракта..

2. Признать государственного заказчика нарушившим п. 1 ч. 1 ст. 11, ч. 2.1 ст. 11, ч. 2.1 ст. 34, ч. 1 ст. 41.6, п. 1 ч. 3 ст. 41.6, п. 2 ч. 6 ст. 41.8, ч. 10 ст. 65 Закона о размещении заказов.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов выдано заказчику на основании решения от 02.08.2011 года по делу № 145/11-т, принятого по итогам рассмотрения жалобы ООО «РОССТРОЙ» на действия ОГУ «Управление капитального строительства администрации Сахалинской области» при проведении вышеуказанного аукциона.

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