

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Нерудоптторг» на действия государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области

(дело № 112-з)

24.04.2013г.

г.Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> - председатель Комиссии; <...> - члены Комиссии,

в присутствии:

представителей государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области: <...>; <...>; <...>;

представителя ООО «Нерудоптторг»: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Нерудоптторг» на действия государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области в части несоблюдения законодательства о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству изолятора временного содержания отдела МВД России по Бобровскому району Воронежской области (реестровый номер <...>), **установила:**

17.04.2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «Нерудоптторг» (далее — Заявитель) на действия государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области в части несоблюдения законодательства о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству изолятора временного содержания отдела МВД России по Бобровскому району Воронежской области (реестровый номер <...>) (далее – Аукцион).

По мнению Заявителя, были нарушены его права и законные интересы вследствие установления в документации об аукционе требования о наличии у участников размещения заказа свидетельства о допуске к работам по строительству, реконструкции капитальному ремонту, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданное саморегулируемой организацией (далее — свидетельство СРО) с допусками к определенным видам работ, указания в проекте государственного контракта обязанности подрядчика осуществлять производство геодезических работ и указания наименования конкретного производителя используемого в процессе выполнения работ оборудования.

Представители государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, а также принимая во внимание результаты внеплановой проверки, руководствуясь частью 5 статьи 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» (далее – Закон о размещении заказов), Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия) пришла к следующим выводам. 29.03.2013 года государственным заказчиком — Главным управлением МВД РФ по Воронежской области на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено

извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству изолятора временного содержания отдела МВД России по Бобровскому району Воронежской области (реестровый номер <...>).

Согласно протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе № 0131100006513000011-1 от 23.04.2013г. на участие в аукционе было подано 2 заявки и допущена 1 заявка.

В соответствии п.12 «Требования к участникам размещения заказа», пп.2.3 п.14 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе» раздела 1.2 «Информационная карта» документации об аукционе государственным заказчиком установлено требование о предоставлении участниками размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе «копии свидетельства саморегулируемой организации на производство строительно-монтажных работ с указанием полного перечня разрешённых видов работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства (п.3.1.статьи 52 Градостроительного кодекса от 29.12.2004 №190-ФЗ) с определенным перечнем допусков к видам работ (6.1. «Опалубочные работы», 6.2. «Арматурные работы», 6.3. «Устройство монолитных бетонных и железобетонных конструкций» и т. д.). Как следует из представленных государственным заказчиком возражений, а также пояснений лиц участвующих в деле, данное требование обусловлено наличием в технической части документации об аукционе и проектно-сметной документации видов работ оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства и на которые необходимо иметь свидетельство СРО.

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

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 Закона о размещении заказов, 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 ст.52 Градостроительного кодекса 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 выданные саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким видам работ.

Приказ Минрегиона России от 30.12.2009г. №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», устанавливает перечень работ, на которые необходимо иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство СРО.

Таким образом, Комиссия нарушений Закона о размещении заказов в действиях государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области в части установления в документации об аукционе требования о наличии у участников размещения заказа свидетельства СРО с допусками к определенным видам работ не усматривает.

Согласно п.9.2 части 2 «Проект государственного контракта» документации об аукционе производство геодезических работ в процессе выполнения работ, геодезический контроль точности геометрических параметров зданий (сооружений) входит в обязанности Подрядчика.

В соответствии с ч.6 ст.52 Градостроительного кодекса РФ лицо, осуществляющее строительство, обязано обеспечивать доступ на территорию, на которой осуществляются строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства, представителей застройщика или технического заказчика, органов государственного строительного надзора, предоставлять им необходимую документацию, проводить строительный контроль, обеспечивать ведение исполнительной документации, извещать застройщика или технического заказчика, представителей органов государственного строительного надзора о сроках завершения работ, которые подлежат проверке, обеспечивать устранение выявленных недостатков и не приступать к продолжению работ до составления актов об устранении выявленных недостатков, обеспечивать контроль за качеством применяемых строительных материалов.

Согласно п.8, п.9 Положения по проведению строительного контроля при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства (СДОС-03-2009) от 20 июля 2009 г. N 30-БНС, строительный контроль является многоуровневой интегрированной системой и включает в себя ряд мероприятий и процедур, обязательных для выполнения на всех этапах (стадиях) строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства. Строительный контроль состоит из строительного контроля застройщика (заказчика), лабораторного контроля, геодезического контроля, производственного контроля, авторского надзора, контроля по вопросам инженерных изысканий.

Согласно ч.1 ст.41.6 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 государственного или муниципального контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

Частью 2 ст.9 Закона о размещении заказов установлено, что государственный контракт и муниципальный контракт заключаются в порядке, предусмотренном ГК РФ и иными федеральными законами с учетом положений Закона о размещении заказов.

В силу ч.10 ст.41.12 Закона о размещении заказов государственный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем

аукциона.

На основании ч.5 ст.9 Закона о размещении заказов при заключении и исполнении государственного контракта изменение условий контракта, указанных, в том числе, в ч.10 ст.41.12 Закона о размещении заказов, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Из вышеприведенных норм законодательства о размещении заказов государственный контракт не может быть заключен на иных условиях, чем указанных в документации об аукционе; при заключении государственного контракта стороны (организатор торгов, государственный заказчик и победитель торгов) не вправе изменять условия, предусмотренные документацией об аукционе.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области нарушений требований ч.2 ст.9, ч.1 ст.41.6, ч.5 ст.34 и ч.10 ст.41.12 Закона о размещении заказов, выразившихся в включении в проект государственного контракта условия, не предусмотренного документацией об аукционе.

В результате проведенной внеплановой проверки размещаемого заказа (реестровый номер <...>), Комиссия установила следующее.

Согласно п.12 «Требования к участникам размещения заказа», пп.2.6 п.14 «Требования к содержанию и составу заявки на участие в аукционе» раздела 1.2 «Информационная карта» документации об аукционе государственным заказчиком установлено требование о предоставлении участниками размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе «копию лицензии министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 957 "Об организации лицензирования отдельных видов деятельности")».

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются обязательные требования к участникам размещения заказа, а именно соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Согласно ч.3.1 ст.34 Закона о размещении заказов документация об аукционе не может содержать указание на 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.

Пунктом 1 статьи 17 Закона Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ предусмотрено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В соответствии с п.3 ст.17 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ при проведении торгов на размещение заказов для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально несвязанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Согласно извещению о проведении аукциона, документации об аукционе,

предметом государственного контракта является выполнение строительно-монтажных работ по строительству изолятора временного содержания.

В силу пункта 5 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частью 3 настоящей статьи сведениями должна содержать: перечень документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товару, работам, услугам. При этом не допускается требовать предоставления указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации указанные документы передаются вместе с товаром.

Таким образом, требование о наличии лицензии является не только требованием к участнику аукциона, но и требованием к выполняемым работам, в том смысле, что работы должны выполняться лицом, имеющим специальное разрешение (лицензию) на выполнение данного вида работ. В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений подлежит лицензированию.

Необходимо отметить, что государственным заказчиком в технической части документации об аукционе, кроме строительно-монтажных работ по строительству изолятора временного содержания были предусмотрены работы по монтажу пожарной сигнализации, которые в силу пункта 39 статьи 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» являются видами работ, подлежащими отдельному лицензированию. Выполнение специальных работ (пожарно-охранная сигнализация) технологически и функционально не связано с работами, являющимися предметом торгов. Объединив указанные работы в один лот (установив в аукционной документации требование о выполнении двух видов работ), государственный заказчик сузил круг потенциальных участников размещения заказа путем проведения открытого аукциона, так как для участия в данном аукционе у одного участника требовалось наличие 2-х разных лицензий.

Таким образом, государственный заказчик — Главное управление МВД РФ по Воронежской области при проведении открытого аукциона, включив в состав размещаемого заказа на выполнение работ по строительству изолятора временного содержания специальные работы, технологически и функционально не связанные с предметом торгов, допустил нарушение части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Данная позиция подтверждается Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2011 года № 3913/2011. Руководствуясь ч. 5 ст. 17, ч.6 ст.60 Закона о размещении заказов, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов, **решила:**

1. Признать жалобу ООО «Нерудоптторг» на действия государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области в части несоблюдения законодательства о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству изолятора временного содержания отдела МВД России по Бобровскому району Воронежской области (реестровый номер

<...>) частично обоснованной.

2. Признать в действиях государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области нарушения требований ч.2 ст.9, ч.1 ст.41.6, ч.5 ст.34 и ч.10 ст.41.12 Закона о размещении заказов, выразившихся в включении в проект государственного контракта условия, не предусмотренного документацией об аукционе.

3. По результатам проведенной внеплановой проверки размещаемого заказа признать в действиях государственного заказчика — Главного управления МВД РФ по Воронежской области нарушение части 3.1 статьи 34 Закона о размещении заказов, выразившегося в установлении в документации об аукционе требований влекущих за собой ограничение количества участников размещения заказа.

4. Выдать государственному заказчику — Главному управлению МВД РФ по Воронежской области предписание об устранении нарушений ч.2 ст.9, ч.1 ст.41.6, ч.5 ст.34, ч.10 ст.41.12, ч.5 ст.41.9, ч.3.1 ст.34 Закона о размещении заказов.

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

Резолютивная часть настоящего решения объявлена 24.04.2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 29.04.2013 года.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии