

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-598-2011 о нарушении законодательства о размещении заказов

21 октября 2011 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии – Заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Тихенького О.Л.,

Членов комиссии:

начальника отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.,

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Соколова Е.А.,

специалиста первого разряда отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Дацко Н.Г.,

В присутствии представителей от:

- Северо-Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (далее – государственный заказчик) <***> (доверенность от 19.10.2011 г.), <***> (доверенность от 19.10.2011 г.)

- от заинтересованного участника размещения заказа (далее - заявитель жалобы) ОАО «Георгиевскагрострой» <***>.

Рассмотрев жалобу ОАО «Георгиевскагрострой» на действия государственного заказчика – Северо-Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, аукционную комиссию Северо-Кавказского регионального центра по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий по факту размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321100032711000011 на выполнение работ по строительству учебно-тренировочного комплекса для подготовки спасателей МЧС России и отработки действий сотрудников служб, участвующих в ликвидации последствий ДТП на базе Северо-Кавказского РПСО на территории г. Железноводска п. Иноземцево и г. Лермонтов Ставропольского края,

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба от ОАО «Георгиевскагрострой» на действия государственного заказчика – Северо-

Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, аукционную комиссию Северо-Кавказского регионального центра по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий по факту размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321100032711000011 на выполнение работ по строительству учебно-тренировочного комплекса для подготовки спасателей МЧС России и отработки действий сотрудников служб, участвующих в ликвидации последствий ДТП на базе Северо-Кавказского РПСО на территории г. Железноводска п. Иноземцево и г. Лермонтов Ставропольского края. По мнению заявителя жалобы, их заявка была отклонена неправомерно.

Представители государственного заказчика Северо-Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, в ходе заседания комиссии представили письменные объяснения, в которых указали, что вторая часть заявки ОАО «Георгиевскагрострой» была отклонена правомерно, поскольку заявка Общества не соответствует требованиям части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Комиссия Ставропольского УФАС России, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, проведя внеплановую проверку открытого аукциона в электронной форме №0321100032711000011 на выполнение работ по строительству учебно-тренировочного комплекса для подготовки спасателей МЧС России и отработки действий сотрудников служб, участвующих в ликвидации последствий ДТП на базе Северо-Кавказского РПСО на территории г. Железноводска п. Иноземцево и г. Лермонтов Ставропольского края, установила следующее:

1. Государственным заказчиком, Северо-Кавказским региональным центром по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, аукционной комиссией Северо-Кавказского регионального центра по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий Извещением о проведении открытого аукциона в электронной форме объявлено размещение государственного заказа на выполнение работ по строительству учебно-тренировочного комплекса для подготовки спасателей МЧС России и отработки действий сотрудников служб, участвующих в ликвидации последствий ДТП на базе Северо-Кавказского РПСО на территории г. Железноводска п. Иноземцево и г. Лермонтов Ставропольского края.

На участие в объявленном аукционе были поданы аукционные заявки, в том числе и аукционная заявка ОАО «Георгиевскагрострой».

11.10.2011 г. на основании протокола подведения итогов открытого аукциона в электронной форме №0321100032711000011 на выполнение работ по строительству учебно-тренировочного комплекса для подготовки спасателей МЧС России и отработки действий сотрудников служб, участвующих в ликвидации последствий ДТП на базе Северо-Кавказского РПСО на территории г. Железноводска п. Иноземцево и г. Лермонтов Ставропольского края было принято решение о несоответствии аукционной заявки ОАО «Георгиевскагрострой» требованиям части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Комиссией Ставропольского УФАС России по контролю в сфере размещения

заказов определено, что действия аукционной комиссией Главного управления МЧС России по Ставропольскому краю в части признания второй части аукционной заявки ОАО «Георгиевскагрострой» несоответствующей требованиям части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов являются правомерными по следующему основанию.

Согласно части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов - документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

В части 1 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частями 3 и 4 настоящей статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Государственным заказчиком в пункте 28 Информационной карты аукционной документации было установлено требование в соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Так, в соответствии с вышеуказанной нормой Закона, 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 нужд заказчиков, 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. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с учетом правопреемственности) работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа).

Комиссией Ставропольского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов при проведении проверки доводов ОАО «Георгиевскагрострой» изложенных в жалобе установлено, что жалоба не подлежит удовлетворению на основании несоответствия второй части заявки Общества требованиям пункта 28 Информационной карты аукционной документации и требованиям части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Так, в составе второй части аукционной заявки ОАО «Георгиевскагрострой» был представлен акт приёмки законченного строительством объекта, оформленный между ФГУП «ДЕЗРРосздрава» и ООО СПК «Ремгражданреструкция», не отражающий опыта работ (объёмов выполнения) субподрядной организацией ОАО «Георгиевскагрострой», которая перечислена в приложении 1 к акту к настоящему акту, где указаны виды работ, выполняемые Обществом, это общестроительные, отделочные, санитарно-технические работы и работы по устройству внутренних инженерных систем и оборудования.

Исходя из вышеизложенного, на основании представленного во второй части аукционной заявки ОАО «Георгиевскагрострой» акта, не представляется возможным установить процентного соотношения выполненных Обществом работ, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право, заключить который проводится аукцион.

В соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 41.11 Закона размещения заказов, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случае несоответствия участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Из вышеизложенного следует, что вторая часть заявки ОАО «Георгиевскагрострой» не соответствует требованиям части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

2. В соответствии с проведенной в соответствии со статьёй 17 Закона о размещении заказов проверкой, Комиссией Ставропольского УФАС России в действиях Северо-Кавказского регионального центра по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий при размещении вышеуказанного заказа допущено нарушение части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов, а именно установил в своей аукционной документации требование к участникам размещения заказа о наличии у участника размещения заказа свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и требование статьи 706 ГК РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация, об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частями 3 и 4 настоящей статьи сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов 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 пункте 27 Информационной карты аукционной документации заказчиком установлено требование, предусмотренное вышеуказанной нормой Закона, где

заказчик требует надлежащим образом заверенную копию свидетельства о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в соответствии с Градостроительным кодексом РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о размещении заказов Законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Статья 706 ГК РФ предусматривает, что если из Закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Согласно части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации 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.

В соответствии с частью 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства. Таким образом, условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, устанавливаемым в документации о торгах в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, должно являться обязательное наличие у участника размещения заказа исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства. При этом требование о наличии у участника размещения заказа свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, не соответствует части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации и является нарушением части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Также необходимо отметить, что лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц. В случае выполнения таким лицом указанных работ лично данное лицо должно обладать при выполнении таких соответствующим свидетельством о допуске к отдельным видам работ.

Частью 4 статьи 11 Закона о размещении заказов предусмотрено, что кроме указанных в частях 1 - 3 настоящей статьи требований и установленных в

соответствии со статьей 55.3 настоящего Федерального закона требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Таким образом, заказчик, установив в своей аукционной документации требование о наличии у участника размещения заказа свидетельств о допуске к конкретным видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства нарушил часть 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Заказчиком так же нарушена статья 706 ГК РФ в соответствии с которой, если из Закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

В пункте 30 Информационной карты аукционной документации заказчик предусмотрел требование о том, что привлечении субподрядных организаций допускается по согласованию с Заказчиком. В пункте 4.1.1. проекта контракта так же сказано, что генеральный подрядчик обязан выполнить на условиях контракта своими силами и средствами, либо с привлечением субподрядных организаций (только с согласия Заказчика) в установленные контрактом сроки работы по контракту.

Исходя из положений статьи 706 ГК РФ подрядчик вправе привлекать к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков) без согласия государственного заказчика.

Ни где из Гражданского кодекса РФ не следует, что заказчику предоставлено право устанавливать требование о привлечении субподрядных организаций с согласия заказчика, и обязанность подрядчика согласовывать с заказчиком привлечение субподрядных организаций для выполнения работ.

Уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов орган осуществляет контроль за соблюдением законодательства РФ о размещении заказов, в т. ч. для реализации принципа части 1 статьи 1 Закона о размещении заказов: расширение участия физических и юридических лиц в размещении заказов.

В соответствии с подпунктом 3.1 части 3 статьи 34 Закона о размещении заказов - документация об аукционе не может содержать требования к работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов определено, что по результатам рассмотрения жалобы органы, указанные в части 1 настоящей статьи, принимают решение о выдаче предписаний, предусмотренных частью 9 статьи 17 настоящего Федерального закона, о совершении иных действий, предусмотренных статьей 17 настоящего Федерального закона, или о признании жалобы участника размещения заказа необоснованной. Контракт не может быть заключен до момента исполнения выданных в соответствии с частью 9 статьи 17 настоящего Федерального закона предписаний об устранении нарушений законодательства о

размещении заказов.

В части 6 статьи 17 Закона о размещении заказов сказано, при выявлении в результате проведения плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии нарушений указанными в части 1 настоящей статьи лицами законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или орган местного самоуправления вправе - выдать заказчику, аукционной комиссии, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании торгов.

Таким образом, Комиссией Ставропольского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, в соответствии с проведённой внеплановой проверкой в действиях государственного заказчика Северо-Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий при формировании аукционной документации выявлены нарушения части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов и статьи 706 ГК РФ, а по факту отклонения второй части заявки ОАО «Георгиевскагрострой» действия аукционной комиссии государственного заказчика являются законными и соответствующими пункту 2 части 6 статьи 41.11 Закона размещения заказов.

Комиссия, руководствуясь статьёй 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОАО «Георгиевскагрострой» на действия государственного заказчика – Северо-Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, аукционную комиссию Северо-Кавказского регионального центра по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий по факту размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме №0321100032711000011 на выполнение работ по строительству учебно-тренировочного комплекса для подготовки спасателей МЧС России и отработки действий сотрудников служб, участвующих в ликвидации последствий ДТП на базе Северо-Кавказского РПСО на территории г. Железноводска п. Иноземцево и г. Лермонтов Ставропольского края необоснованной.

2. По результатам внеплановой проверки проведённой в соответствии со статьёй 17 Закона о размещении заказов, признать действия государственного заказчика – Северо-Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий при формировании аукционной документации на право заключения контракта на

выполнение работ по строительству учебно-тренировочного комплекса для подготовки спасателей МЧС России и отработки действий сотрудников служб, участвующих в ликвидации последствий ДТП на базе Северо-Кавказского РПСО на территории г. Железноводска п. Иноземцево и г. Лермонтов Ставропольского края нарушившим часть 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

3. Государственному заказчику - Северо-Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, аукционной комиссии Северо-Кавказского регионального центра по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий по результатам проведённой в соответствии со статьёй 17 Закона о размещении заказов выдать обязательное для исполнения предписание.

4. Передать уполномоченному должностному лицу Ставропольского УФАС России материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, в отношении должностного лица Северо-Кавказский региональный центр по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий допустившего нарушение части 4 статьи 11 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд».

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