

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ № 106

19 января 2009 года

г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

И.П.Соколова – руководитель Калининградского УФАС России,

члены комиссии:

Л.А.Григорьева – заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы,

Ж.В. Жерманова - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы;

Т.А.Каткова – ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы;

в присутствии представителей:

- ООО «СТИЛЬ-проект» Тимофеева В.В. - генерального директора,

- уполномоченного органа - Конкурсного Агентства Калининградской области Денисенко О.В. (по доверенности), в отсутствие представителя Государственного заказчика – Агентства главного распорядителя средств бюджета Калининградской области, извещенного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СТИЛЬ-проект» (далее – Заявитель) на действия уполномоченного органа - Конкурсного Агентства Калининградской области при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации на реконструкцию корпусов противотуберкулезного диспансера (I, II и III очередь) по ул. Дубовая аллея, 5 в г. Калининграде (далее – Конкурс 1), и по проведению открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации на строительство корпуса областного противотуберкулезного диспансера (2-я очередь) по ул. Дубовая аллея, 5 в г. Калининграде (далее – Конкурс 2) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 5 ст. 17 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), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

УСТАНОВИЛА:

В Калининградское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия конкурсной комиссии уполномоченного органа - конкурсного агентства Калининградской области в части не соответствия Закону о размещении заказа требований и условий, содержащихся в конкурсной документации открытого Конкурса 1 и открытого Конкурса 2.

В обоснование своих требований Заявитель в жалобе по Конкурсу 1 и по Конкурсу 2 привел следующие доводы:

- в п. 11 Информационной карты Конкурса 1 и Конкурса 2 указано требование о привлечении к производству работ субподрядных организаций с письменного согласия заказчика и заказчика-застройщика;

- в том же п. 11 Информационной карты Конкурса 1 и Конкурса 2 указано, что в случае привлечения участником размещения заказа субподрядчиков для выполнения отдельных видов работ, в составе заявки на участие в конкурсе должны быть представлены копии действующих лицензий субподрядчиков;

- в нарушении ч. 4 ст. 25 Закона о размещении заказов в конкурсную документацию включены требования к участнику конкурса предоставить копии завершенных контрактов по каждому объекту, копии актов приема-передачи выполненных работ по каждому объекту, копии положительных заключений государственной экспертизы по каждому объекту;

- в нарушение ч. 2.1 ст. 22 Закона о размещении заказов, в конкурсную документацию, в п. 16 Информационной карты Конкурса 1 и Конкурса 2 включены требования представить документы, подтверждающие квалификацию участника размещения заказа.

В соответствии с п. 16 конкурсной документации Конкурса 1 и Конкурса 2 (Критерии оценки конкурсных заявок на участие в конкурсе и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе) для определения лучших условий исполнения контракта, комиссия должна оценивать и сопоставлять заявки на участие в конкурсе относительно других по мере уменьшения степени выгодности содержащихся в них условий контракта. Заявке на участие в конкурсе, в которой содержатся лучшие условия исполнения контракта, присваивается первый номер (п. 16 Информационной карты Конкурсных документаций конкурсов).

Победителем конкурса признается участник, предложивший лучшие условия исполнения контракта (разд. Критерии оценки заявок на участие в конкурсе и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе). В данном случае критерий № 2 - «квалификация участника конкурса» (опыт работы участника конкурса), значимость - 20%, никак не влияет на предложение лучших условий исполнения контракта. Согласно п. 4 ст. 28 Закона о размещении заказов для определения лучших условий исполнения контракта, предложенных в заявках на участие в конкурсе, конкурсная комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки по цене контракта и иным критериям, предусмотренным данной статьей.

П 6 ст. 28 Закона о размещении заказов не допускает использование иных, за исключением предусмотренных п. 4 настоящей статьи, критериев оценки заявок на участие в конкурсе. Квалификация в данном случае подтверждается наличием лицензии на проведение проектных работ. Кроме того, критерий № 2 ограничивает число участников конкурса и ставит их в неравные условия при подведении итогов конкурса (п. 3 ст. 22 Закона о размещении заказов). В данном случае Заявитель считает, что при наличии таких критериев его заявка может быть допущена к участию в конкурсе, но не сможет стать победителем.

- в соответствии с пунктом 11 Информационной карты Конкурса 2, в случае отсутствия в лицензии участника размещения заказа специального раздела, предусматривающего выполнение проектных работ по средствам обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, участник вправе привлечь субподрядчика, имеющего действующую лицензию на деятельность по тушению пожаров (с предоставлением копии такой лицензии).

Представитель Уполномоченного органа не признал нарушений, указанных в жалобе и сообщил следующее:

Исчерпывающий перечень документов, предоставление которых обязательно в составе заявки участника размещения заказа, содержится в пункте VII «Общие условия проведения открытого конкурса» («Подготовка заявки на участие в конкурсе», 1. Форма заявки на участие в конкурсе) конкурсных документаций открытых конкурсов, указанных в жалобе ООО «СТИЛЬ-проект».

Копии действующих лицензий субподрядчиков, предлагаемых к представлению участниками размещения заказа в случае привлечения субподрядчиков, не включены в перечень обязательных документов, непредставление которых влечет за собой признание конкурсной комиссией такой заявки не соответствующей требованиям конкурсной документации.

Таким образом, конкурсная документация вышеназванных открытых конкурсов не содержит положений, нарушающих требования ч. 4 ст. 25 Закона о размещении заказов.

В соответствии с ч. 2.1. статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация не может содержать требований к участнику размещения заказа, в том числе требований к его деловой репутации, требований о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для выполнения работ, являющихся предметом контракта.

Обязательные требования к участнику размещения заказа установлены ч. 1. ст. 11 Закона о размещении заказов. В конкурсной документации вышеназванных открытых конкурсов они перечислены в п. 2 «Требования к участникам размещения заказа» раздела VII «общие условия проведения открытого конкурса». При несоответствии установленным названной нормой Закона о размещении заказа и конкурсной документацией обязательным требованиям участник размещения не допускается к участию в конкурсе, что установлено п. 2 ч. 1 ст. 12 Закона о размещении заказов.

Одновременно, п. 1.1. ч. 4 ст. 28 Закона о размещении заказов предусмотрено, что критериями оценки заявок на участие в конкурсе, помимо цены контракта, могут быть качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг.

Квалификация участника конкурса включена конкурсной документацией вышеназванных открытых конкурсов в качестве критерия оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе со значимостью 20%, что не является нарушением Закона о размещении заказов. Более того, отсутствие документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа названному критерию, в отличие от случаев несоответствия обязательным требованиям, предъявляемым к участнику, не влечет отказа в допуске к участию в конкурсе.

На момент приостановления размещения государственных заказов процедура вскрытия конвертов с заявками участников размещения заказа не проведена.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с ч. 5 ст. 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки, Комиссия установила следующее:

1. В соответствии с ч. 4 ст. 28 Закона о размещении заказов для определения лучших условий исполнения контракта, предложенных в заявках на участие в конкурсе, конкурсная комиссия должна оценивать и сопоставлять такие заявки не только по цене контракта, но и по иным критериям, указанным в конкурсной документации. К таким критериям в числе прочих относится качество работ, услуг и (или) квалификация участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг (п.п. 1.1 ч. 4 ст. 28 Закона о размещении заказов).

Согласно ч. 2 ст. 28 Закона о размещении заказов оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе осуществляются конкурсной комиссией в соответствии с критериями и в порядке, которые установлены конкурсной документацией. В соответствии с пунктом 16 раздела III Информационной карты, оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе участников конкурса проводится в порядке, предусмотренном конкурсной документацией, в зависимости от предложений по соответствующим критериям оценки. Подпунктом 2.2 пункта 16 раздела III Информационной карты в качестве критерия № 2 оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе указана квалификация участника конкурса значимостью названного критерия 20 %.

Для установления критерия «квалификация участника конкурса» (опыт работы) участникам конкурса следует указать в заявке количество завершенных работ по проектированию общественных зданий и сооружений, выполненных ими в качестве генерального проектировщика, по которым получено положительное заключение государственной экспертизы, за последние три года. Стоимость выполненных работ по каждому объекту должна быть не менее начальной (максимальной) цены контракта.

В качестве подтверждения соответствия данному критерию участник конкурса прикладывает копии контрактов (договоров) по каждому объекту, копии актов приема-передачи выполненных работ по каждому объекту, копии положительных заключений государственной экспертизы по каждому объекту, сведения о котором, указаны в приложении № 1 к Форме № 2 «Заявка на участие в конкурсе».

В соответствии с п. г) ч. 3 ст. 25 Закона о размещении заказов «заявка на участие в конкурсе должна содержать документы, подтверждающие квалификацию участника размещения заказа, в случае проведения конкурса на выполнение работ, оказание услуг, если в конкурсной документации указан такой критерий оценки заявок. Таким образом, Закон о размещении заказов не запрещает устанавливать такой критерий оценки, как квалификация участника размещения заказа, в случае проведения конкурса на выполнение работ, оказание услуг.

Из пояснений заявителя в заседании Комиссии следует, что опыт работы сотрудников организации (оценивается по продолжительности профессиональной деятельности) учитывается при получении лицензии и является одним из условий осуществления деятельности по разработке проектно-сметной документации. Однако то обстоятельство, что все организации, выполняющие разработку ПСД, имеют лицензии, не означает, что данные организации имеют идентичный уровень квалификации. В том числе, они могут различаться различной продолжительностью профессиональной занятости сотрудников, удовлетворяя при этом минимальный необходимому показателю по данному критерию, установленному законодательством в сфере лицензирования предпринимательской деятельности, наличием опыта разработки проектно-сметной документации по объектам определенной категории различного уровня сложности.

Закон о размещении заказов не определяет круг показателей и порядок оценки и сопоставления заявок по критерию «квалификация участника размещения заказа». Таким образом, оценка уровня квалификации путем применения показателей, отражающих опыт работы участников размещения заказа, не противоречит действующему законодательству.

На основании вышесказанного, довод заявителя о том, что опыт работы проектной организации не связан и не может оказывать влияние на уровень квалификации участника размещения заказа не является обоснованным.

В связи с вышеизложенным, доводы жалобы в части незаконного включения в конкурсную документацию требований к квалификации участников размещения заказа в нарушение ч. 2.1 ст. 22 Закона о размещении заказов, являются необоснованными.

2. В пункте 1 подраздела «Подготовка заявки на участие в конкурсе» раздела VII «Общие условия проведения открытого конкурса» Конкурсной документации по Конкурсу 1 определен исчерпывающий перечень документов, представление которых в составе заявки является обязательным. По смыслу данного пункта представление копий действующих лицензий субподрядчиков на проектирование данных объектов не является обязательным. В то же время, в пункте II Информационной карты Конкурса 1 указано, что в случае привлечения участником размещения заказа субподрядчиков для выполнения отдельных видов проектных работ в составе заявки на участие в конкурсе должна быть представлена копия действующей лицензии субподрядчика на проектирование зданий и сооружений и копия действующей лицензии на осуществление инженерных изысканий для строительства зданий и сооружений. При этом в заглавии раздела III «Информационная карта конкурса» по Конкурсам 1 и 2 указано, что «при возникновении противоречий между положениями, закрепленными в пункте VII «Общие условия проведения открытого конкурса» конкурсной документации и в настоящей Информационной карте, применяются положения Информационной карты».

Таким образом, к участникам размещения заказа предъявлено требование о представлении в составе заявки копий лицензий субподрядчиков, что противоречит ч. 4 статьи 25 Закона о размещении заказа. Довод жалобы о включении в конкурсную документацию Конкурсов 1 и 2 требований к участникам конкурса предоставить заверенные копии действующих лицензий субподрядчиков (в случае их привлечения) в нарушение ч. 4 ст. 25 Закона о размещении заказов является обоснованным.

3. Ст. 11 Закона о размещении заказа устанавливает исчерпывающий перечень требований к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов. В соответствии с ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам.

В пункте 11 Информационной карты Конкурсов 1 и 2 (раздел III конкурсной документации) установлено требование получения письменного согласия государственного заказчика и заказчика-застройщика в случае привлечения субподрядных организаций. В соответствии со ст. 22 Закона о размещении заказов, конкурсная документация содержит информацию о процедуре размещения заказа, требования к товарам, работам услугам, требования к участникам размещения заказа, не противоречащие действующему законодательству. В соответствии с ч. 1 ст. 706 Гражданского кодекса РФ по договорам подряда, на которые ссылался представитель уполномоченного органа, как на основание предъявления данных требований, «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)».

Таким образом, включение положений об обязательном получении письменного согласия на привлечение субподрядчиков в Информационную карту Конкурсов 1 и 2 означает предъявление не предусмотренных действующим законодательством требований к участникам размещения заказа.

Данное требование, кроме того, создает для исполнителя государственного контракта ситуацию неопределенности в части возможных результатов согласования субподрядчика, что противоречит целям регулирования, установленным ст. 1 Закона о размещении заказов в части стимулирования участия физических и юридических лиц в размещении государственных заказов.

Довод жалобы о наличии в конкурсных документах требований о привлечении субподрядчиков с согласия Заказчика в нарушение ч. 4 ст. 25 Закона о размещении заказов является обоснованным.

В соответствии с пунктом 13 Информационной карты Конкурса 2, в перечень документов, представляемых участниками размещения заказа, входят копии действующих лицензий субподрядчиков на проектирование зданий и сооружений, копии действующих лицензий на деятельность по тушению пожаров и копии действующих лицензий на осуществление инженерных изысканий для строительства зданий и сооружений. Аналогичные требования, предъявлены в пункте 13 Информационной карты Конкурса 2 в отношении субподрядчиков, а именно, «в составе заявки участник размещения заказа представляет копию действующей лицензии субподрядчика на деятельность по тушению пожаров».

Согласно ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов, кроме указанных в частях 1-3 указанной статьи требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не

вправе устанавливать требования к участникам размещения заказа.

В соответствии с п. 2 Положения «О лицензировании деятельности по тушению пожаров», утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 625 от 25.10.2006 г., под деятельностью по тушению пожаров понимается деятельность по организации и осуществлению профилактики пожаров, организации и осуществлению действий, направленных на спасение людей, имущества и ликвидацию пожаров.

Предметом Конкурсов является строительство и реконструкция корпусов противотуберкулезного диспансера.

Учитывая изложенное, требование о предоставлении участниками размещения заказа в составе заявок на участие в конкурсе лицензии на осуществление деятельности по тушению пожаров противоречит ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ч.ч. 1, 2, 4 ст. 57, ст. 8 и на основании ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТИЛЬ-проект» частично обоснованной.
2. Признать уполномоченный орган – Конкурсное Агентство Калининградской области нарушившим ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов, в части предъявления к участникам размещения заказа требований, не предусмотренных действующим законодательством.
3. Признать уполномоченный орган – Конкурсное Агентство Калининградской области нарушившим ч. 4 ст. 25 Закона о размещении заказов, в части требования от участников размещения заказа документов, не предусмотренных Законом о размещении заказов.
4. Уполномоченному органу – Конкурсному Агентству Калининградской области выдать предписание о внесении изменений в конкурсную документацию Конкурса 1 и Конкурса 2, приведя ее в соответствие с требованиями Закона о размещении заказов.
5. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Калининградского УФАС России для привлечения к административной ответственности виновное должностное лицо уполномоченного органа – Конкурсного Агентства Калининградской области.

В соответствии с ч. 9 ст. 60 Закона о размещении заказов, решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

Руководитель
Калининградского УФАС России

И.П. Соколова

Члены комиссии:

Заместитель руководителя -
начальник отдела контроля органов власти,
размещения заказов и рекламы
Калининградского УФАС России

Л. А. Григорьева

Старший государственный инспектор
отдела контроля органов власти,
размещения заказов и рекламы

Ведущий специалист-эксперт
отдела контроля органов власти,
размещения заказов и рекламы
Калининградского УФАС России

Т.А. Каткова

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПРЕДПИСАНИЕ № 106

**о прекращении нарушения Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ
«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,
оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»**

19 января 2009 года

г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

И.П.Соколова – руководитель Калининградского УФАС России,

члены Комиссии:

Л.А.Григорьева – заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы,

Ж.В. Жерманова - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы;

Т.А.Каткова – ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы;

на основании решения № 106 от 14 января 2009 года, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «СТИЛЬ-проект» на действия уполномоченного органа – Конкурсного Агентства Калининградской области при проведении открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по привязке проектно-сметной документации на реконструкцию корпусов противотуберкулезного диспансера (I, II и III очередь) по ул. Дубовая аллея, 5 в г. Калининграде (далее – Конкурс 1), и по проведению открытого конкурса на право заключения государственного контракта на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации на строительство корпуса областного противотуберкулезного диспансера (2-я очередь) по ул. Дубовая аллея, 5 в г. Калининграде (далее – Конкурс 2) и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с ч. 5 ст. 17 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), Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007г. № 379, руководствуясь ч. 5 ст. 17, п. 1 ч. 9 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, предписывает

Уполномоченному органу – Конкурсному Агентству Калининградской области:

1. Внести изменения в конкурсную документацию по проведению открытого Конкурса 1 и открытого Конкурса 2 в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов, в части исключения требований к участникам размещения заказов, не предусмотренных действующим

законодательством, и в части исключения требования представления документов, не предусмотренных Законом о размещении заказов.

2. В срок до 10.02.2008 г. представить в Калининградское УФАС России документальное подтверждение исполнения предписания.

В случае неисполнения настоящего предписания Калининградское УФАС России на основании ч. 15 ст. 17 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев с момента его вынесения.

Председатель комиссии:

Руководитель

Калининградского УФАС России

И.П.Соколова

Члены комиссии:

Заместитель руководителя -

начальник отдела контроля органов власти,

размещения заказов и рекламы

Калининградского УФАС России

Л.А.Григорьева

Старший государственный инспектор

отдела контроля органов власти,

размещения заказов и рекламы

Калининградского УФАС России

Ж.В.Жерманова

Ведущий специалист-эксперт

отдела контроля органов власти,

размещения заказов и рекламы
Калининградского УФАС России

Т.А.Каткова