

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ЮБ «Советник»

(вх. № 15103-11 от 20.10.2011 г.) о нарушении законодательства о размещении заказов

27 октября 2011г. г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) рассмотрев жалобу ООО «ЮБ «Советник» (далее – Заявитель) на действия Министерства транспорта Пермского края (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на оказание услуг по разработке документации для проведения торгов на право заключения соглашения в целях реализации проекта, осуществляемого в рамках государственно-частного партнерства «Строительство автомобильной дороги «Восточный обход города Перми, II очередь строительства» (извещение № 0156200001311000116),

УСТАНОВИЛА:

16.08.2011г. на официальном сайте Заказчиком было размещено извещение № 0156200001311000116 о проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на оказание услуг по разработке документации для проведения торгов на право заключения соглашения в целях реализации проекта, осуществляемого в рамках государственно-частного партнерства «Строительство автомобильной дороги «Восточный обход города Перми, II очередь строительства».

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 Заказчика.

Заявитель считает, что условия открытого конкурса противоречат действующему законодательству.

Выслушав доводы и возражения представителей лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав и оценив представленные документы, Комиссия Пермского УФАС России установила.

В ходе рассмотрения жалобы представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представитель Заказчика с доводами не согласен, полагает, что конкурсная документация соответствует требованиям Закона о размещении заказов, кроме того, считает, что Заявитель не мог обжаловать положения конкурсной документации, поскольку, во-первых, не является участником размещения заказа, во-вторых, в момент поступления жалобы уже были совершены конкурсные процедуры.

Согласно части 2 статьи 57 Закона о размещении заказов, обжалование действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии в порядке, предусмотренном настоящей главой, допускается в любое время размещения заказа, но не позднее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона, а также протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе в случае признания

конкурса или аукциона несостоявшимся, при проведении закрытого конкурса или закрытого аукциона - со дня подписания соответствующего протокола и не позднее чем через семь дней со дня размещения на официальном сайте протокола аукциона, проведенного в соответствии с частью 3 статьи 40 настоящего Федерального закона, протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.3 настоящей статьи. Жалоба на положение конкурсной документации, документации об аукционе или извещения о проведении запроса котировок может быть подана участником размещения заказа до окончания срока подачи соответственно заявок на участие в конкурсе, заявок на участие в аукционе, котировочных заявок. При этом в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения и оценки котировочных заявок, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку. По истечении указанных в настоящей части сроков обжалование соответствующих действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии осуществляется только в судебном порядке.

В соответствии с решением о внесении изменений в конкурсную документацию, датой окончания подачи заявок является 20.10.2011г. до 10.00 по адресу: Пермский край, ул.Луначарского, 100, Министерство транспорта Пермского края, 4 этаж, каб. № 407, с 10.00 до 10.50 20.10.2011 г. (непосредственно до начала вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе) по адресу: Пермский край, г.Пермь, ул.Петропавловская, 56, каб. № 131.

Жалоба ООО «ЮБ «Советник» поступила в Пермское УФАС России 20.10.2011 г., следовательно, исходя из смысла ч. 2 ст. 57 Закона о размещении заказов, Заявитель мог обратиться с жалобой на положения конкурсной документации. Довод о том, что в момент поступления жалобы уже были проведены конкурсные процедуры (вскрытие конвертов с заявками) во внимание не может быть принят, поскольку не подтвержден доказательствами.

После вступления в силу Федерального закона от 21.04.2011 N 79-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", подателями жалобы могут быть как участник размещения заказа, подавший заявку на участие в торгах, так и участник размещения заказа, не подавший заявку, но при этом стремящийся по итогам рассмотрения своей жалобы привести документацию об аукционе в соответствие с требованиями Закона N 94-ФЗ.

Технические задания на оказание правовых, финансовых и технических услуг содержат требования, в соответствии с которыми, реализация проекта предусматривается в форме концессии/государственно-частного партнерства (ГЧП). Согласно Техническим заданиям на оказание правовых и финансовых услуг, консультант по правовым вопросам, консультант по финансовым вопросам при разрешении поставленных задач руководствуется, в том числе, Законом Пермского края «О государственно-частном партнерстве», иными региональными нормативными правовыми актами, имеющими отношение к Проекту, включая закон Пермского края «О государственно – частном партнерстве», Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Действующее законодательство РФ не содержит понятия «государственно-частное партнерство», отсутствуют федеральные законы и иные нормативные акты,

регламентирующие понятие и отношения государственно-частного партнерства. Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что закон о ГЧП в Пермском крае отсутствовал в момент заявления торгов, а проект закона был отклонен Законодательным Собранием Пермского Края. Таким образом, в Техническом задании предлагается руководствоваться законом, который на момент размещения заказа не существует. В ходе рассмотрения жалобы представитель Заказчика пояснил, что вышеуказанный закон не принят.

Как обозначено выше, в Техническом задании Заказчиком установлено, что реализация проекта предусматривается либо в форме концессии, либо в форме государственно-частного партнерства.

В соответствии с ч. 2 ст. 22 Закона о размещении заказов, конкурсная документация 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, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Поскольку Заказчик предлагает руководствоваться не существующим законом, Заказчиком не установлены требования к услугам, участник размещения заказа не может сформировать свое предложение, не может определить объем услуг и требования к этим услугам. С учетом изложенного, в действиях Заказчика содержится нарушение требований ч. 2 ст. 22 Закона о размещении заказов.

Согласно пп.3 п.2 Раздела 7 конкурсной документации, участник размещения заказа должен представить сведения о квалификации участника размещения заказа, оформленные по форме 1.4 и документы, подтверждающие квалификацию участника размещения заказа, в том числе, документы, подтверждающие опыт правовой и консультационной работы в проектах ГЧП/концессии не менее 10 лет, как в России, так и за рубежом (Лот № 1), документы, подтверждающие опыт финансово-экономической работы в проектах ГЧП/концессии не менее 10 лет, как в России, так и за рубежом (Лот № 2), документы, подтверждающие опыт технико-экономической работы в проектах ГЧП/концессии либо в области дорожных проектов не менее 10 лет (Лот № 3). Согласно пп. «в» п. 2 Раздела 7, участник размещения заказа должен представить копии соглашений (контрактов, договоров) либо иных документов, подтверждающих участие и оказание услуг заявленных специалистов в проектах ГЧП/концессии в России и за рубежом.

Главой III конкурсной документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе, одним из которых является критерий «Квалификация участника конкурса», состоящий из двух подкритериев «Наличие специалистов» и «Опыт оказания услуг».

Как установлено выше, закон Пермского края «О государственно – частном партнерстве» на момент размещения заказа не существует.

Учитывая дату принятия Федерального закона № 115 «О концессионных соглашениях» (далее – Закон № 115), регулирующего отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением и прекращением концессионных соглашений, устанавливающего гарантии прав и законных интересов сторон концессионного соглашения, поименованный закон не действует более 10 лет.

В силу п. 14 ч. 4 ст. 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация должна содержать критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с ч. 4 ст. 28 Закона о размещении заказов.

Поскольку открытый конкурс проводится на осуществление деятельности на

территории РФ, необходимо руководствоваться законодательством РФ. С учетом того, что закон «О государственно-частном партнерстве» на момент размещения заказа не принят, Закон № 115 не действует более 10 лет, становится очевидным, что участники размещения заказа, в частности, не смогут представить доказательства подтверждения опыта работы ни в проектах ГЧП, ни в концессионных соглашениях.

Таким образом, в действиях Заказчика, установившего подкритерий «Опыт оказания услуг» в критерии «Квалификация участника конкурса» - подтверждения опыта работы в проектах ГЧП/концессии не менее 10 лет, содержится нарушение требований п. 14 ч. 4 ст. 22 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 «ЮБ «Советник» на действия Министерства транспорта Пермского края при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на оказание услуг по разработке документации для проведения торгов на право заключения соглашения в целях реализации проекта, осуществляемого в рамках государственно-частного партнерства «Строительство автомобильной дороги «Восточный обход города Перми, II очередь строительства» (извещение № 0156200001311000116) обоснованной.

2. Признать в действиях Министерства транспорта Пермского края выявленные в ходе рассмотрения жалобы нарушения требований ч. 2 ст. 22 Закона о размещении заказов.

3. Признать в действиях Министерства транспорта Пермского края выявленные в ходе рассмотрения жалобы нарушения требований п. 14 ч. 4 ст. 22 Закона о размещении заказов.

5. В целях устранения нарушений, допущенных Министерством транспорта Пермского края, выдать предписание Единой комиссии № 5 по размещению заказов на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в сфере государственного управления и поставки прочих товаров, выполнение прочих работ, оказание прочих услуг путем проведения конкурсов и аукционов.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений ФЗ от 21.07.2005г. №94-ФЗ

«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»

27 октября 2011г. г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия)

на основании решения, принятого 27.10.2011 г. по итогам рассмотрения жалобы ООО «ЮБ «Советник» на действия Министерства транспорта Пермского края при проведении открытого конкурса на право заключения государственного контракта на оказание услуг по разработке документации для проведения торгов на право заключения соглашения в целях реализации проекта, осуществляемого в рамках

государственно-частного партнерства «Строительство автомобильной дороги «Восточный обход города Перми, II очередь строительства» (извещение № 0156200001311000116),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству транспорта Пермского края устранить выявленные в ходе рассмотрения жалобы нарушения Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем:

- аннулирования торгов на право заключения государственного контракта на оказание услуг по разработке документации для проведения торгов на право заключения соглашения в целях реализации проекта, осуществляемого в рамках государственно-частного партнерства «Строительство автомобильной дороги «Восточный обход города Перми, II очередь строительства» (извещение № 0156200001311000116).

- размещения соответствующей информации на официальном сайте.

2. В целях устранения нарушений, допущенных Министерством транспорта Пермского края, Единой комиссии № 5 по размещению заказов на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в сфере государственного управления и поставки прочих товаров, выполнение прочих работ, оказание прочих услуг путем проведения конкурсов и аукционов совершить следующие действия:

- отменить протокол вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 5.38-1/1 от 20.10.2011 г.,

- отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 5.38-1/2 от 25.10.2011 г.

- разместить соответствующую информацию на официальном сайте.

3. В срок до 11.11.2011 г. Министерству транспорта Пермского края, Единой комиссии № 5 по размещению заказов на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в сфере государственного управления и поставки прочих товаров, выполнение прочих работ, оказание прочих услуг путем проведения конкурсов и аукционов исполнить пункты 1, 2, настоящего предписания.

4. В срок до 18.11.2011г. Министерству транспорта Пермского края, Единой комиссии № 5 по размещению заказов на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в сфере государственного управления и поставки прочих товаров, выполнение прочих работ, оказание прочих услуг путем проведения конкурсов и аукционов представить в Пермское УФАС России документальное подтверждение исполнения настоящего предписания.

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