

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена

г. Саранск

05.10.2012 г.

Решение в полном объеме изготовлено

09.10.2012 г.

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов в составе: Председателя Комиссии – заместителя руководителя - начальника отдела Мордовского УФАС России,

Членов Комиссии:

– и.о. начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

– и.о. государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

. - специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России,

. – специалиста 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Мордовского УФАС России;

в присутствии:

. – главного инженера ООО «ИНЖСТРОЙ» (доверенность от 05.10.2012г. б/н);

. – представителя администрации Теньгушевского сельского поселения Теньгушевского муниципального района Республики Мордовия (доверенность от 25.07.2012г. б/н),

рассмотрев 05 октября 2012 года жалобу ООО «ИНЖСТРОЙ» (далее – Заявитель) на действия Заказчика – Администрации Теньгушевского сельского поселения Теньгушевского муниципального района Республики Мордовия (далее – Заказчик), при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109300008812000007 на «Выполнение работ по строительству объекта «18-ти квартирный жилой дом по улице Молодежная, 44 в селе Теньгушево Теньгушевского муниципального района» (далее - Аукцион), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 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 Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498,

УСТАНОВИЛА:

В Мордовское УФАС России 28 сентября 2012 г. поступила жалоба от Заявителя на действия Заказчика.

Заявитель в своей жалобе сообщил, что по результатам рассмотрения вторых частей заявок Комиссия Заказчика приняла решение о несоответствии заявки ООО «ИНЖСТРОЙ» требованиям документации об аукционе. Заявитель считает действия Заказчика незаконными и просит признать жалобу обоснованной.

Представитель Заказчика с доводами заявителя не согласился, указав на то, что ООО «ИНЖСТРОЙ» было представлено СРО не соответствующее аукционной документации. Просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссия Мордовского УФАС России установила следующее.

Извещение и документация о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0109300008812000007 на «Выполнение работ по строительству объекта «18-ти квартирный жилой дом по улице Молодежная, 44 в селе Теньгушево Теньгушевского муниципального района» были размещены на официальном сайте: <http://zakupki.gov.ru> 29 августа 2012 года, одновременно на сайте <http://www.sberbank-ast.ru>.

Начальная (максимальная) цена контракта: 26 974 800,00 рублей.

Место выполнения работ: Республика Мордовия, Теньгушевский район, с. Теньгушево, ул.Ленина, 74.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 18.09.2012 г., 17:00.

Дата окончания срока рассмотрения заявок: 21.09.2012 года.

Дата проведения аукциона: 24.09.2012 года.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона от 10 октября 2012 года победителем Аукциона признан участник с порядковым номером 3470392 – ООО «Общество Славянское», предложивший цену договора – 26 435 304,00 рублей, и заявка на участие в Аукционе которого соответствует требованиям документации об аукционе. Участник с порядковым номером 3469811 – ООО «ИНЖСТРОЙ», предложивший цену договора – 26 839 926,00 рублей, отклонен аукционной Комиссией, в связи с несоответствием заявки на участие в Аукционе требованиям документации об Аукционе.

1. Согласно пункту 1 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с частями 4 и 6 статьи 41.8 Закона о размещении заказов и инструкцию по ее заполнению.

Согласно пункту 2 части 6 статьи 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 пунктом 1 части 1 статьи 11 Федерального 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.

Согласно части 2 статьи 22, части 2 статьи 34, пункту 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация о торгах 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.

В пункте 7 Информационной карты Аукциона Заказчик установил требование, в соответствии с которым вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие документы и сведения:

копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов, в случае если такие требования установлены законодательством РФ (копия свидетельства о допуске СРО – п.33. Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком),

п. 33.3. Жилищно-гражданское строительство.

п. 33.4. Объекты электроснабжения до 110 кВ включительно.

п. 33.5. Объекты теплоснабжения.

п. 33.6. Объекты газоснабжения.

п. 33.7. Объекты водоснабжения и канализации

с отметкой о соответствии требованиям, предусмотренным пунктом 1.1. статьи 55.8 Градостроительного кодекса РФ).

В заявке ООО «ИНЖСТРОЙ» свидетельство СРО № С-092-13-004-0106 от 27 июня 2012 года содержится приложение о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (п.33), а также п. 33.3. Жилищно-гражданское строительство.

Из вышеизложенного следует, что заявка ООО «ИНЖСТРОЙ» по основанию представления СРО не соответствует требованиям аукционной документации.

Однако, 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.

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 свидетельства 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.

Вместе с тем, с учетом объекта строительства - строительство многоквартирного жилого дома, подрядчик (генеральный подрядчик), осуществляющий весь комплекс работ, должен иметь Свидетельство о допуске к работам «Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.3. Жилищно-гражданское строительство».

В случае, если в комплекс работ по строительству многоквартирного жилого дома входит устройство электроснабжения, теплоснабжения, газоснабжения, водоснабжения и канализации, то Подрядчику (Генеральному подрядчику/субподрядчику) иметь Свидетельство о допуске на виды работ «по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.4. Объекты электроснабжения до 110 кВ включительно, 33.5. Объекты теплоснабжения, 33.6. Объекты газоснабжения, 33.7. Объекты водоснабжения и канализации» не обязательно.

В случае выполнения работ по строительству (устройству) объектов электроснабжения, теплоснабжения, газоснабжения, водоснабжения и канализации как самостоятельных объектов (заключается отдельный договор подряда на организацию строительства соответствующего вида коммуникаций), наличие соответствующего Свидетельства о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) из группы видов работ 33, обязательно.

Таким образом, заявка ООО «ИНЖСТРОЙ», содержащая допуск к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): 33.3. Жилищно-гражданское строительство, подана в соответствии требованиями действующего законодательства.

При рассмотрении вторых частей заявок на участие в Аукционе аукционная комиссия приняла решение об отказе в участии ООО «ИНЖСТРОЙ» в Аукционе.

В соответствии с частью 7 статьи 41.11 Закона о размещении заказов принятие решения о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, по основаниям, не предусмотренным частью 6 настоящей статьи, не допускается.

В соответствии с частью 6 статьи 41.11 Закона о размещении заказов заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в случае:

1) непредставления документов, определенных частью 6 статьи 41.8 настоящего Федерального закона, с учетом документов, ранее представленных в составе первых частей заявок на участие в открытом аукционе, отсутствия документов, предусмотренных пунктами 1, 3-5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона, или их несоответствия требованиям документации об открытом аукционе, а также наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа. Отсутствие документов, предусмотренных пунктами 1, 3-5, 7 и 8 части 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона, или их несоответствие требованиям документации об открытом аукционе, а также наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа определяется на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе. При этом заявка на участие в открытом аукционе не может быть признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, на основании получения документов, предусмотренных пунктом 4 части 2 статьи 41.4 настоящего Федерального закона, более чем за шесть месяцев до даты окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе.

2) несоответствия участника размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Изучив представленные документы, Комиссия Мордовского УФАС России признала аукционную документацию не соответствующей требованиям действующего законодательства о размещении заказов в части установления требований к участникам размещения заказа (предоставления допусков СРО), противоречащих требованиям части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Таким образом, решение Заказчика о несоответствии заявки ООО «ИНЖСТРОЙ» является неправомерным и нарушает часть 7 статьи 41.11 Закона о размещении заказов.

2. Внеплановая проверка вышеназванного заказа, также, указала на следующие нарушения законодательства о размещении заказов.

1) При анализе вторых частей заявок, Комиссией Мордовского УФАС России установлено, что заявка победителя - ООО «Общество Славянское» свидетельство СРО № С.055.52.360.06.2011 от 30 июня 2011 года содержит приложение о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)

33.3. Жилищно-гражданское строительство.

Таким образом, заявки ООО «ИНЖСТРОЙ» и ООО «Общество Славянское», в части представления СРО, являются равнозначными.

Следовательно, аукционная комиссия Заказчика неравнозначно подошла к процедуре рассмотрения вторых частей заявок, так как отклонила заявку участника №3469811 – ООО «ИНЖСТРОЙ» по основанию - представления СРО не соответствующего требованиям аукционной документации, и допустила заявку участника под №3470392 – ООО «Общество Славянское» (признала его победителем), в то время как данная заявка также не соответствует аукционной документации.

Необходимо также отметить, что заявка одного из участников – ООО «ПрофСтрой» СРО № 0382.01-012012-6318197381-С-238 от 03 февраля 2012 года содержит приложение о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)

33.3. Жилищно-гражданское строительство

33.4. Объекты электроснабжения до 110 кВ включительно

33.5. Объекты теплоснабжения

33.6. Объекты газоснабжения

33.7. Объекты водоснабжения и канализации.

Из вышеуказанного следует, что заявка ООО «ПрофСтрой» - единственная заявка, которая полностью соответствует требованиям аукционной документации в части представления СРО.

Таким образом, аукционная комиссия Заказчика провела процедуру рассмотрения вторых частей заявок участников размещения заказа с нарушением оснований для принятия решения о соответствии или несоответствии заявок требованиям документации, предусмотренных статьей 41.11 Закона о размещении заказов.

2) В соответствии с пунктом 1.7.1 Общих условий проведения аукциона документации об Аукционе Участник размещения заказа может для поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) по предмету аукциона привлечь субпоставщиков (субподрядчиков/соисполнителей) в случае, если это допускается в Информационной карте Аукциона.

В соответствии с пунктом 6 Информационной карты Аукциона документации об аукционе, а также пунктом 9 Технического задания документации об Аукционе Подрядчик выполняет с привлечением субподрядных организаций все строительные работы в объеме, предусмотренном настоящим договором, обеспеченные финансированием, в соответствии с проектной документацией и действующими строительными нормами и правилами.

В соответствии с пунктом 1.2 проекта муниципального контракта Подрядчик вправе привлекать к выполнению работ субподрядные организации.

Вместе с тем, в пункте 8 «Привлечение соисполнителей» Информационной карты Аукциона документации об аукционе муниципальным заказчиком установлено, что участник размещения заказа не вправе по предмету аукциона привлекать соисполнителей.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о размещении заказов кроме указанных в частях 1-3 статьи 11 Закона о размещении

заказов требований и установленных в соответствии со статьей 55.3 Закона о размещении заказов требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение количества участников размещения заказа.

Согласно части 1 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Таким образом, установление Заказчиком в аукционной документации запрета на привлечение соисполнителей нарушает требования части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

3) Согласно части 3 проекта муниципального контракта и пункту 6 Информационной карты Аукциона сроком выполнения работ определен период с момента заключения контракта до 01 декабря 2012 года.

Согласно пункту 7 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна определять сроки выполнения работ.

Статья 1 Закона о размещении заказов регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений (далее - размещение заказа), в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона от 27.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции и, кроме того, создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

В соответствии с постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 14.09.2006 года № 17АП-412/2006-АК правоотношения должны строиться на началах разумности, а обязательства приниматься при условии их реальной выполнимости.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Мордовского УФАС России пришла к выводу, что установленный срок исполнения муниципального контракта по Аукциону является неразумным для реального выполнения всего объема работ предусмотренного документацией.

Комиссия Мордовского УФАС России усматривает в действиях заказчика нарушение требований части 1 статьи 1 Закона о размещении заказов в части ограничения возможности для участия физических и юридических лиц в размещении заказа, развития добросовестной конкуренции. Заказчик установил неразумный (нереальный) срок исполнения муниципального контракта, поскольку при указанных обстоятельствах согласиться на его исполнение может только участник Аукциона, приступивший в более ранние сроки к исполнению муниципального контракта.

4) Согласно пункту 8 статьи 41.11 Закона о размещении заказов, *протокол подведения итогов должен содержать сведения о соответствии или о несоответствии заявок на участие в открытом аукционе требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, с обоснованием принятого решения и с указанием положений настоящего Федерального закона, которым не соответствует участник размещения заказа, положений документации об открытом аукционе, которым не соответствует заявка на участие в открытом аукционе этого участника размещения заказа, положений заявки на участие в открытом аукционе, которые не соответствуют требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о соответствии или о несоответствии заявки на участие в открытом аукционе требованиям, установленным документацией об открытом аукционе.*

В нарушение вышеуказанной нормы Закона о размещении заказов протокол подведения итогов не содержит обоснование принятого решения относительно заявки ООО «ИНЖСТРОЙ», а также не указаны положения Закона о размещении заказов, которым не соответствует заявка участника размещения заказа.

5) Согласно части 4 статьи 38 Закона о размещении заказов в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником аукциона, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, предусмотренном документацией об аукционе. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных в настоящей части способов определяется таким участником аукциона самостоятельно. Если участником аукциона, с которым заключается контракт, является бюджетное учреждение и заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, предоставление обеспечения исполнения контракта не требуется.

Пункт 21 Информационной карты документации об Аукционе содержит требование обеспечения исполнения муниципального контракта в размере 30% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 8 092 440,00 рублей. При этом аукционная документация содержит положения о возможности предоставления обеспечения исполнения контракта в форме договора поручительства.

Федеральным [законом](#) от 20.07.2012 № 122-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» внесены изменения в Закон о размещении заказов, в том числе в части исключения обеспечения исполнения контракта в форме договора поручительства.

Указанные изменения вступили в силу 23.07.2012 года.

Документация об аукционе размещена на официальном сайте 29 августа 2012 года.

В соответствии с письмом ФАС России от 30 июля 2012 г. № ИА/24213 «О разъяснении положений законодательства РФ о размещении заказов», по торгам, которые объявляются с 23.07.2012 г., обеспечение исполнения контракта в форме договора поручительства представляться не может (вне зависимости от требований документации о торгах в части способов обеспечения исполнения

контракта). При этом документация о торгах не должна содержать положений о возможности представления обеспечения исполнения контракта в форме договора поручительства.

Следовательно, указание в документации об аукционе положений о возможности представления обеспечения исполнения контракта в форме договора поручительства противоречит требованиям Закона о размещении заказов.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Мордовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ИНЖСТРОЙ» на действия Заказчика – администрации Теньгушевского сельского поселения Теньгушевского муниципального района Республики Мордовия, аукционной комиссии администрации Теньгушевского сельского поселения Теньгушевского муниципального района Республики Мордовия по факту размещения муниципального заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме № 0109300008812000007 на «Выполнение работ по строительству объекта «18-ти квартирный жилой дом по улице Молодежная, 44 в селе Теньгушево Теньгушевского муниципального района» - обоснованной.
2. По результатам внеплановой проверки признать действия муниципального Заказчика - администрацию Теньгушевского сельского поселения Теньгушевского муниципального района Республики Мордовия не соответствующими требованиям Закона о размещении заказов.
3. По итогам рассмотрения жалобы, проведения внеплановой проверки выдать муниципальному Заказчику - администрации Теньгушевского сельского поселения Теньгушевского муниципального района Республики Мордовия, аукционной комиссии администрации Теньгушевского сельского поселения Теньгушевского муниципального района Республики Мордовия – обязательное для исполнения предписание.
4. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении производства об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия

Председатель Комиссии

Члены Комиссии