

Резолютивная часть решения оглашена «13» января 2012 г.

Решение в полном объеме изготовлено «18» января 2012 г.

Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...>

в присутствии представителей:

- Заявителя – ООО «Карельская Строительная Компания № 1» – представитель <...> (копия доверенности от 12.01.2012, в деле),
- Заказчика – КУ РК «Управление капитального строительства при Министерстве строительства РК» - главный специалист – юрист <...>. (копия доверенности от 12.01.2012, в деле),

•

рассмотрев жалобу ООО «Карельская Строительная Компания № 1» на действия государственного заказчика КУ РК «Управление капитального строительства при Министерстве строительства Республики Карелия» (далее – Заказчик) по размещению государственного заказа в форме открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по корректировке проектной документации и строительству объекта «Врачебная амбулатория в пос. Валдай» (номер извещения 0306200006411000040) (далее - Аукцион) и в результате осуществления 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, утвержденным Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

#### **установила:**

Согласно доводов, указанных в жалобе, Заявитель считает, что документация об аукционе утверждена Заказчиком с нарушением требований Закона о размещении заказов, а так же противоречит Градостроительному кодексу Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 190 – ФЗ (далее – ГрК РФ), а именно:

- в документации об аукционе отсутствует требование к участникам размещения заказа о соответствии требованиям, установленным в

соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом торгов.

- В соответствии со статьей 55.8 ГрК РФ, приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 года № 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» (далее – Приказ № 624).

Участник размещения заказа вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

Таким образом, при проведении торгов, Заказчик должен был установить требование о наличии у участников размещения заказов свидетельства СРО на выполнение работ, являющихся предметом торгов. Поскольку предметом торгов является проектирование и строительство объекта капитального строительства, то Заказчик должен был затребовать у участников размещения заказа допуск СРО на выполнение работ по подготовке проектной документации и допуск на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, а так же определить (перечислить) виды работ согласно Перечня, утвержденного приказом № 624.

- В указанном аукционе выставлены работы по корректировке проектной документации и выполнение работ по строительству объекта, что технологически и функционально не связано между собой и приводит к ограничению конкуренции, запрет на которое установлен частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).
- Заказчиком в нарушении части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов установлена возможность одностороннего расторжения государственного контракта (пункт 17.1), а также право Заказчика об отказе от исполнения контракта (пункт 17.2).
- В связи с изложенным, Заявитель просит устранить нарушения Закона о размещении заказов.

Представитель Заказчика считает доводы Заявителя необоснованными на основании следующего.

- В соответствии с частью 4 статьи 48 и частью 2 статьи 52 ГрК РФ допускается выполнение работ по подготовке проектной документации и строительству объектов без наличия свидетельства о допуске к таким видам работ, выданных саморегулируемой организацией, если такие работы не оказывают влияние на безопасность этих объектов

капитального строительства.

- Государственный строительный надзор осуществляется при строительстве объектов капитального строительства, проектная документация которых подлежит государственной экспертизе (пункт 1 часть 1 статьи 54 ГрК РФ).

Проектная документация объектов капитального строительства и результаты инженерных изысканий, выполняемых при подготовке такой проектной документации, подлежат государственной экспертизе (часть 1 статьи 49 ГрК РФ), за исключением объектов, указанных в части 2 статьи 49 ГрК РФ.

Объекты, перечисленные в части 2 статьи 49 ГрК РФ не проверяются органом государственного строительного надзора, поскольку, как следует из толкования норм ГрК РФ, виды работ в отношении таких объектов капитального строительства не влияют на безопасность этих объектов.

Из вышеизложенного следует, что объект, предусмотренный в документации об аукционе подпадает под указанный перечень, а именно подпункт 4 части 2 статьи 49 ГрК РФ и необходимость требования свидетельства на виды работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства в отношении данного объекта не требуется. Данный довод, подтверждается так же письмом ГУ РК «Управление государственной экспертизы при министерстве строительства РК» от 18.03.2007 № 02-02/75, в котором указано, что проектная документация по данному объекту государственной экспертизе не подлежит.

- Объединение в предмет торгов работ по корректировке проектной документации и выполнение работ по строительству объекта, не является нарушением законодательства о размещении заказов, поскольку данный закон не содержит прямого запрета на объединение в один предмет торгов данных видов работ.
- В соответствии с частью 8 статьи 9 закона о размещении заказов расторжение государственного контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда, по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.
- Указанной нормой, Закон о размещении заказов вторгается в исполнение государственного контракта, что является противоречием задач и целей данного Закона, поскольку в соответствии с частью 1 статьи 1 и статьей 5 данный закон регулирует отношения связанные с действиями заказчиков по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними контрактов.

В соответствии со статьей 715 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать

возмещения убытков от подрядчика в случае, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным.

В соответствии с пунктом 3 статьи 450 ГК РФ в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

На основании изложенного следует что, указание в пункте 17.1 проекта государственного контракта норм, регулирующих односторонний отказ заказчика от исполнения контракта полностью или частично, является правомерным и соответствующим действующему законодательству Российской Федерации.

При этом, необходимо отметить, что Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в постановлении от 25.10.2011 № 9382/11 указал на правомерность действий заказчика по расторжению контракта в одностороннем порядке, а также включение такого условия в проект контракта.

На основании изложенного, представитель Заказчика просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановой проверки Комиссией установлено следующее:

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме было утверждено Приказом начальника КУ РК «УКС при Минстрое РК» от 15 декабря 2011г. № 143 – п.

Изменения в документацию были утверждены Приказом врио начальника КУ РК «УКС при Минстрое РК» от 20 декабря 2011г. № 146 – п Волковым В.Н. «20» декабря 2011 г. и размещено на официальном сайте в сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)

Предметом государственного контракта является - выполнение работ по корректировке проектной документации и строительству объекта «Врачебная амбулатория в пос. Валдай».

Начальная (максимальная) цена контракта: 66 000000,00 (шестьдесят шесть миллионов) рублей, в том числе НДС.

Согласно техническому заданию документации об аукционе проектом контракта предусматривается выполнение работ:

1. выполнение работ по строительству объекта «Врачебная амбулатория в пос. Валдай» (согласно сметной документации), включая стоимость оборудования, в том числе технологического и резерв средств на непредвиденные работы и затраты.

2. корректировка проектной документации.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 10.01. 2012 г. 12 часов 00 минут.

Дата и время окончания срока рассмотрения заявок на участие: 16.01.2012 г. 10 часов 00 минут.

Дата проведения аукциона: 16.01.2012 года.

Адрес электронной площадки: <http://www.sberbank-ast.ru> (далее ЭТП).

**Заслушав доводы сторон, изучив представленные материалы, Комиссия Карельского УФАС России пришла к выводу, что доводы представителя Заказчика являются необоснованными по следующим основаниям:**

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

В соответствии с частью 10 статьи 1 ГрК РФ объектом капитального строительства является здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек.

[Статьей 52](#) ГрК РФ установлено, что строительство, реконструкция объектов капитального строительства, а также их капитальный ремонт, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности таких объектов, регулируется настоящим [Кодексом](#), другими федеральными законами и

принятыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

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 ([часть 2 статьи 52](#) ГрК РФ).

[Перечень](#) 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, утвержден Приказом N 624.

Данный [Перечень](#) не включает в себя виды работ по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту в отношении объектов, для которых не требуется выдача разрешения на строительство в соответствии с [частью 17 статьи 51](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации (строительство гаража, строительство, реконструкция киосков, навесов и других, строительство на земельном участке строений и сооружений вспомогательного использования; изменение объектов капитального строительства и (или) их частей, капитальный ремонт объектов капитального строительства и иных случаях, если в соответствии с настоящим Кодексом, законодательством субъектов Российской Федерации о градостроительной деятельности получение разрешения на строительство не требуется), а также в отношении объектов индивидуального жилищного строительства (отдельно стоящих жилых домов с количеством этажей не более чем три, предназначенных для проживания не более чем двух семей), жилых домов с количеством этажей не более чем три и др. жилых домов.

Согласно техническому заданию документации об аукционе «Врачебная амбулатория в пос. Валдай» не является объектом индивидуального жилищного строительства, а так же не относится к временной постройке, и для выполнения работ на данном объекте, требуется выдача разрешения на строительство.

Положения документации об аукционе, а также приложения, являющиеся ее неотъемлемой частью (проект государственного контракта, задание на корректировку проектной документации, ведомость договорной цены, график выполнения работ, техническая часть (проектная, сметная документация), предусматривают проведение работ, которые содержатся в [Перечне](#) видов работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства, следовательно лицо, их выполняющее, должно иметь свидетельство о допуске к таким

работам.

Таким образом, в нарушении части 1 статьи 11 и части 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов Заказчик не установил обязательное требование к участникам размещения заказа о наличии свидетельств о допуске к работам, являющихся предметом торгов.

2. В соответствии с частью 2 статьи 34, частью 1 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.

Лицо обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией (часть 6 статьи 52 ГрК РФ).

При этом согласно части 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Индивидуальные предприниматели или юридические лица в соответствии с частью 1 статьи 55.8 Градостроительного Кодекса Российской Федерации вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в том числе осуществлять подготовку проектной документации и строительство, исключительно при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

При этом саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц,

осуществляющих подготовку проектной документации, и саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих строительство, являются самостоятельными видами саморегулируемых организаций (статья 55.3 ГрК РФ).

Таким образом, контракт на подготовку (в том числе корректировку) проектной документации заключается с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации подготовки проектной документации, а контракт на выполнение работ по строительству – с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта.

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

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 силу части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Таким образом, объединение в один предмет торгов работ по корректировке проектной документации и работ по организации строительства приводит к ограничению количества участников размещения заказа в связи с тем, что услуги по выполнению указанных работ осуществляются на различных товарных рынках, что является нарушением части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, а также части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Вышеуказанная позиция подтверждается также разъяснениями ФАС России, размещенными на официальном сайте в сети «Интернет».

Кроме того, Комиссией Карельского УФАС России было установлено, что работы по корректировке проектной документации выставлены отдельно и не включаются в перечень работ по строительству объекта «Врачебная амбулатория в пос. Валдай», а следовательно у Заказчика была

возможность выделить работы по корректировке проектной документации в отдельную процедуру размещения заказа (запрос котировок, аукцион в электронной форме).

Необходимо отметить, что исходя из сроков выполнения работ установленных в документации об аукционе, у заказчика была возможность провести размещение заказов на разработку проектной документации и размещение заказа на выполнение работ по строительству объекта несколькими процедурами.

Доводы представителя Заказчика в части того, что ООО «Карельская строительная компания № 1» имеет допуски СРО на выполнение работ по подготовке проектной документации и по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, не могут быть признаны обоснованными, так как Комиссия Карельского УФАС при рассмотрении жалобы проводит внеплановую проверку всего размещения заказа и не связана с доводами жалобы.

- В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов настоящий закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.
- В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о размещении заказов нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о размещении заказов контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 8 статьи 9 Закона о размещении заказов расторжение контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда.

Пунктом 17.1 проекта государственного контракта предусмотрено, что Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения Контракта полностью или частично, направив об этом Подрядчику письменное уведомление.

В случае одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта (полностью или частично) Контракт считается расторгнутым с момента получения Подрядчиком уведомления об одностороннем отказе от

исполнения Контракта (полностью или частично), если иной срок не предусмотрен в уведомлении.

Таким образом, установления Заказчиком в проекте государственного контракта возможности одностороннего отказа от исполнения последним контракта, с последующим его расторжением, противоречит основным целям Закона о размещении заказов (ч.1 ст.1) и нарушает часть 8 статьи 9 Закона о размещении заказов, в том числе фактически лишая победителя торгов права на судебную защиту.

На основании вышеизложенного, в действиях должностного лица государственного заказчика утвердившего документацию об аукционе содержатся признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ.

Руководствуясь ст.ст.17, 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов.

#### **РЕШИЛА:**

- Признать жалобу ООО «Карельская строительная компания № 1» на действия государственного заказчика - КУ РК «Управление капитального строительства при Министерстве строительства Республики Карелия» по размещению государственного заказа в форме открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по корректировке проектной документации и строительству объекта «Врачебная амбулатория в пос. Валдай» обоснованной.
- 
- Признать в действиях Заказчика следующие нарушения:
  - - части 1 статьи 11 и части 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, выразившееся в не установлении обязательного требования к участникам размещения заказа о наличии свидетельств о допуске к работам, являющихся предметом торгов.
  - - части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, а также части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в объединении в один предмет торгов работ по корректировке проектной

документации и работ по организации строительства.

- части 8 статьи 9 Закона о размещении заказов, выразившееся в установлении в проекте государственного контракта положения об одностороннем отказе от исполнения контракта, с последующем его расторжением.

- Выдать государственному заказчику - КУ РК «Управление капитального строительства при Министерстве строительства Республики Карелия» предписание об аннулировании размещения заказа на выполнение работ по корректировке проектной документации и строительству объекта «Врачебная амбулатория в пос. Валдай».
- 
- Направить материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.
- 

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

•

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

### **об устранении нарушений законодательства в сфере размещения заказов**

13 января 2012 г.

г.Петрозаводск

Комиссия Карельского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе:<...>.

на основании Решения №04-22/01 от 13 января 2012 года, руководствуясь пунктом 1 части 9, статьи 17, части 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов),

## **предписывает:**

1. Государственному заказчику – КУ РК «Управление капитального строительства при Министерстве строительства Республики Карелия» (адрес 185000, ул. Энгельса, д. 4, г. Петрозаводск) устранить нарушения части 1 статьи 11, части 5 статьи 41.6, части 3.1 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона размещении заказов, а именно:

- аннулировать размещение заказа на выполнение работ по корректировке проектной документации и строительству объекта «Врачебная амбулатория в пос. Валдай» (номер извещения 0306200006411000040).

2. Срок, в течение которого должно быть исполнено предписание – 3 рабочих дня с момента его получения.

*Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.*

*Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.*