

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов

30.06.2010

Великий Новгород

Изготовлено 05.07.2010

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов путем проведения конкурса, аукциона, а также запроса котировок цен на товары, работы, услуги Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Комиссия) в составе: в присутствии представителей: муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района: - <...> – главного специалиста управления правового обеспечения Администрации, действующей по доверенности № <...> от 29.06.2010; - <...> – главного специалиста комитета по экономическому развитию Администрации, действующей по доверенности № <...> от 29.06.2010; участника размещения заказа (подателя жалобы) – Общества с ограниченной ответственностью «BNW»; - <...> – директора Общества; участника размещения заказа (победителя аукциона) – Общества с ограниченной ответственностью «ИнвестСтрой»; - <...> – генерального директора Общества, рассмотрев жалобу участника размещения заказа – Общества с ограниченной ответственностью «BNW» (далее – ООО «BNW») - на действия аукционной комиссии муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района (далее также – Заказчик) – при размещении ими муниципального заказа путем проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа, дата проведения аукциона 22 июня 2010 года (далее – аукцион), и проведя внеплановую проверку размещения данного заказа,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 20.02.2006 № 94 ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу. В соответствии с пунктом 4 раздела I Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы.

В соответствии с пунктом 45 приложения «Перечень территориальных органов Федеральной антимонопольной службы» к Положению о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденному приказом ФАС России от 15.12.2006 № 324, Управление Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (сокращенное наименование – Новгородское УФАС России) является территориальным органом ФАС России.

В соответствии с частью 5 статьи 57 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (с изм. и доп., далее – Закон о размещении заказов) участник размещения заказа вправе подать в письменной форме жалобу на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа для муниципальных нужд в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти.

24 июня 2010 года в Новгородское УФАС России поступила жалоба участника размещения заказа – ООО «BNW» - на действия аукционной комиссии муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района – при размещении ими муниципального заказа путем проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа, дата проведения аукциона 22 июня 2010 года (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (с изм. и доп., далее – Закон о размещении заказов) и с соблюдением требований, предусмотренных статьями 57 – 58 данного закона.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 4 статьи 60 Закона о размещении заказов муниципальному заказчику – Администрации Демянского муниципального района – и его аукционной комиссии было направлено требование о приостановлении размещения вышеуказанного заказа до рассмотрения Жалобы по существу (исх. № 2532/03 от 24.06.2010 Новгородского УФАС России), которое исполнено, размещение муниципального заказа приостановлено, муниципальный контракт не заключен.

Из Жалобы следует, что в соответствии с Протоколом от 21 июня 2010 года № 8 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа (далее – Протокол рассмотрения заявок) все одиннадцать участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе, были допущены к аукциону и признаны участниками аукциона.

22 июня 2010 года состоялся аукцион. Согласно Протоколу от 22 июня 2010 года № 9 проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа (далее – Протокол аукциона) победителем аукциона признано ООО «ИнвестСтрой».

Пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов предусмотрено, что при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования 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.

Разделом 7 Документации об аукционе на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа (далее – документация об аукционе) Заказчиком установлены требования к участникам размещения заказа, в соответствии с пунктом 7.4.1 которого участник размещения заказа должен иметь действующее свидетельство о допуске к видам работ, являющихся предметом открытого аукциона, выданного саморегулируемой организацией в соответствующей области в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, для членов саморегулируемой организации.

Пунктами 3, 4 и 5 технического задания на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома

для детей сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе (далее – техническое задание) Заказчиком определены основные задачи и функции, возлагаемые на подрядчика при выполнении муниципального контракта, заключаемого по итогам размещения данного муниципального заказа.

Каждый из перечисленных в техническом задании видов работ требует в соответствии с Перечнем 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, утвержденным приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 09.12.2008 г. № 274 (далее – Перечень), допуск к данным работам.

Кроме того, пунктом 5 технического задания подрядчику вменяется выполнение функций Заказчика-застройщика.

В случае отсутствия всех указанных допусков или же какого-либо из допусков, работы своими силами участник аукциона выполнять не может.

Как установлено пунктом 2.3.6 проекта муниципального контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об аукционе, подрядчик вправе привлечь к выполнению Работ третьих лиц (субподрядчиков). При этом подрядчик несет ответственность за действия субподрядчиков, в том числе за качество и сроки выполнения ими Работ.

Из вышеизложенного и на основании Приказа Минрегиона РФ от 21.10.2009 № 480 «О внесении изменений в Приказ Министерства регионального развития Российской Федерации от 9 декабря 2008 г. № 274 «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» следует, что участники указанного аукциона должны иметь свидетельство 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).

Как следует из информации, размещенной на сайте www.glavsoz.ru (вкладка - реестр членов СРО НП «Центр развития строительства»), ООО «ИнвестСтрой», признанное победителем аукциона, имеет допуск СРО на работы по устройству внутренних инженерных систем и оборудования и другие (в реестре СРО Свидетельство № С-098-7816423814-16122009-038/1 от 16.12.2009).

Следовательно, на иные работы, предусмотренные техническим заданием, ООО «ИнвестСтрой» допуска не имеет. В связи с этим обстоятельством ООО «ИнвестСтрой» лично выполнять эти работы не имеет право, однако, и привлекать к выполнению работ третьих лиц (субподрядчиков), несмотря на то, что такое право предоставлено в проекте контракта, также не имеет право ввиду отсутствия допуска СРО на генподряд.

Кроме того, большая часть участников данного аукциона также не имеет свидетельства СРО о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитальному ремонту привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Таким образом, при размещении данного муниципального заказа аукционной комиссией Заказчика были допущены нарушения законодательства в сфере размещения заказов, выразившиеся в допуске к аукциону участников размещения заказа и признании победителем аукциона участника размещения заказа, которые не соответствовали требованиям, установленным законодательством и документацией об аукционе.

На основании вышеизложенного ООО «BNW» просит принять меры к устранению допущенных нарушений и вынести предписание об отмене Протокола рассмотрения заявок и Протокола аукциона.

Муниципальный заказчик – Администрация Демянского муниципального района – доводы и требования Жалобы не признал по основаниям, изложенным в возражениях на неё (вх. № 3179 от 16.06.2010 Новгородского УФАС России).

Аукционная комиссия муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района - рассмотрела заявки участников размещения заказа на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 Закона о размещении заказов. В части соответствия заявок на участие в аукционе требованию, установленному подпунктом 5 пункта 8.1.2. документации об аукционе, комиссия приняла решение о соответствии поданных заявок указанному требованию по следующим основаниям.

В соответствии с Перечнем содержание видов работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту определяется по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг в соответствии с кодами, указанными в Перечне, а в случаях, когда такие коды отсутствуют, - в соответствии с действующими нормативными документами (при их наличии). В техническом задании, утвержденном Заказчиком, виды работ в соответствии с Перечнем определены не были.

Кроме того, данный Перечень не распространяется на работы по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов, указанных в части 2 статьи 49 и части 17 статьи 51 Градостроительного кодекса Российской Федерации, в том числе на такие объекты, как многоквартирные дома с количеством этажей не более чем три, состоящие из одной или нескольких блок-секций, количество которых не превышает четыре, в каждой из которых находятся несколько квартир и помещения общего пользования и каждая из которых имеет отдельный подъезд с выходом на территорию общего пользования, строительство которого и предполагалось по результатам размещения данного муниципального заказа.

Учитывая изложенное, комиссия пришла к выводу, что отказ в допуске участникам размещения заказа к участию в аукционе по основанию, предусмотренному пунктом 4 части 1 статьи 12 Федерального закона, в связи с несоответствием поданных ими заявок подпункту 5 пункта 8.1.2 документации об аукционе (отсутствие в составе заявки на участие в аукционе копии действующего свидетельства о допуске к видам работ, являющихся предметом открытого аукциона, выданного саморегулируемой организацией в соответствующей области в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, для членов саморегулируемой организации) являлся бы незаконным и повлек бы незаконное ограничение конкуренции. Поэтому все участники размещения заказа, в отношении которых были соблюдены остальные условия допуска, были допущены к участию в аукционе.

На рассмотрении Жалобы представители муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района – поддержали доводы, изложенные в возражениях на нее.

В связи с поступлением Жалобы на основании части 5 статьи 17 Закона о размещении заказов Новгородским УФАС России проведена внеплановая проверка размещения рассматриваемого муниципального заказа путём проведения открытого аукциона.

В результате рассмотрения Жалобы и проведения внеплановой проверки размещения заказа установлено следующее.

В мае-июне 2010 года муниципальным заказчиком - Администрацией Демянского муниципального района – размещался муниципальный заказ путем проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа, дата проведения аукциона 22 июня 2010 года.

Документация об аукционе была утверждена 20 мая 2010 года должностным лицом муниципального заказчика – Главой Демянского муниципального района – Федоровым А.П. и 28 мая 2010 года размещена на официальном сайте Демянского муниципального района по адресу: www.dem-admin.ru и на официальном сайте Администрации Новгородской области для размещения информации о размещении заказов по адресу: <http://goszakaz.admreg.nov.ru/>.

Статьей 11 Закона о размещении заказов установлены требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов участники размещения заказов должны соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в аукционе должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 настоящего Федерального закона в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом аукциона и такие требования предусмотрены документацией об аукционе.

Согласно статьям 47, 48 и 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации виды работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, 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.

Приказом Министра регионального развития Российской Федерации от 09.12.2008 № 274 (далее также - Приказ) утвержден 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.

В соответствии с примечанием Перечень не распространяется на работы по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту в отношении объектов, для которых не требуется выдача разрешения на строительство, в частности, в отношении объектов, проектная документация которых не подлежит государственной экспертизе в соответствии с частью 2 статьи 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Пунктом 3 части 2 статьи 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации установлено, что государственная экспертиза не проводится, в том числе, в отношении многоквартирных домов с количеством этажей не более чем три, состоящих из одной или нескольких блок-секций, количество которых не превышает четыре, в каждой из которых находятся несколько квартир и помещения общего пользования и каждая из которых имеет отдельный подъезд с выходом на территорию общего пользования. Объект, работы по проектированию и строительству которого являются предметом аукциона, относится к указанной категории объектов.

Поскольку пунктом 3 части 2 статьи 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации не предусмотрена государственная экспертиза объектов капитального строительства, разработка проектно-сметной документации и строительство которого является предметом спорного аукциона, указанные работы не входят в Перечень, утвержденный Приказом Минрегионразвития РФ от 09.12.2008 № 274, для выполнения которых требуется свидетельство на допуск к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Как следует из Протокола от 21 июня 2010 года № 8 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа (далее – Протокол рассмотрения заявок) на участие в аукционе было подано одиннадцать заявок, все участники размещения заказа, подавшие заявки, были допущены к участию в аукционе и признаны его участниками.

В соответствии со статьей 36 Закона о размещении заказов аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Согласно статье 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе в случае:

- 1) непредоставления документов, определенных частью 2 статьи 35 настоящего Федерального закона, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике размещения заказа или о товарах, о работах, об услугах, о производстве литературы или искусства, об исполнении, о национальном фильме, соответственно на поставку, выполнение, оказание, создание которых либо финансирование проката или показа которого размещается заказ;
- 2) несоответствия требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона;
- 3) непредоставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, если требование обеспечения таких заявок указано в документации об аукционе;
- 4) несоответствия заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе, в том числе наличие в таких заявках предложения о цене контракта, превышающей начальную (максимальную) цену контракта (цену лота), начальную (максимальную) цену единицы товара, начальную (максимальную) цену запасных частей (каждой запасной части) к технике, к оборудованию, начальную (максимальную) цену единицы услуги и (или) работы.

Отказ в допуске к участию в торгах (открытом аукционе) по иным основаниям, кроме указанных в части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов случаев, не допускается (часть 2 статьи 12 Закона о размещении заказов).

В соответствии с пунктом 7.4.1 документации об аукционе к участникам размещения заказа было предъявлено требование о наличии действующего свидетельства о допуске к видам работ, являющихся предметом открытого аукциона, выданного саморегулируемой организацией в соответствующей области в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, для членов саморегулируемой организации. Пунктом 8.1.2 документации об аукционе предусмотрено, что заявка на участие в аукционе должна содержать, в том числе, документы об участнике размещения заказа, подавшем заявку на участие в аукционе – копию действующего свидетельства о допуске к видам работ, являющихся предметом открытого аукциона, выданного саморегулируемой организацией в соответствующей области в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, для членов саморегулируемой организации.

Предметом открытого аукциона является право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа. В соответствии с пунктом 3.2 документации об аукционе работы выполняются в соответствии с техническим заданием (Приложение № 1 к документации об аукционе) и включают: разработку рабочего проекта по Объекту, строительство Объекта по разработанному подрядчиком и утвержденному Заказчиком Рабочему проекту, сдачу Объекта (ввод в эксплуатацию) согласно статье 55 Градостроительного кодекса Российской Федерации).

В силу части 2 статьи 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации и Примечания к Перечню требование к участникам размещения заказа о наличии у них действующего свидетельства о допуске к видам работ, являющихся предметом открытого аукциона, выданного саморегулируемой организацией в соответствующей области на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации и строительству Объекта, являющегося предметом данного аукциона - 3-х квартирного жилого дома (здание одноэтажное со скатной крышей, каркасно-панельное. Площадь застройки и общая площадь жилого дома определяется проектом исходя из следующих показателей: общая площадь каждой квартиры не менее 23 кв.м., площадь жилой комнаты не менее 12 кв.м., кухни не менее 6 кв.м., предусмотреть санузел, прихожую для каждой

квартиры и общий тамбур. Высота жилых помещений в чистоте не менее 2,5 м), в данном случае является незаконным. Несмотря на наличие указанного незаконного требования, в соответствии с Протоколом рассмотрения заявок аукционная комиссия муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района - на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе приняла правомерное решение о допуске к участию в аукционе всех участников аукциона, подавших заявки, и в отношении которых были соблюдены остальные условия допуска к участию в аукционе. Таким образом, доводы подателя жалобы о том, что принимать участие в данном аукционе могли только участники размещения заказа, имеющие допуски СРО по всем видам работ, предусмотренным техническим заданием, в том числе имеющие в обязательном порядке допуск СРО на генподряд, являются несостоятельными, а Жалоба необоснованной. Содержащееся в документации об аукционе требование к участникам размещения заказа о наличии у таких участников действующего свидетельства о допуске к видам работ, являющихся предметом открытого аукциона, выданного саморегулируемой организацией в соответствующей области, которое в данном случае требовать было нельзя, привело к тому, что другие участники рынка (потенциальные подрядчики) не смогли принять участие в борьбе за муниципальный контракт, не была обеспечена конкуренция и соперничество хозяйствующих субъектов за муниципальный заказ. Таким образом, требование документации об аукционе о наличии у участника размещения заказа действующего свидетельства о допуске к видам работ, являющихся предметом открытого аукциона, выданного саморегулируемой организацией в соответствующей области в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации, для членов саморегулируемой организации, является незаконным, поскольку противоречит части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов, в соответствии с которой кроме указанных в частях 1 – 3 статьи 11 Закона о размещении заказов требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Иных нарушений законодательства о размещении заказов, которые повлияли или могли повлиять на результаты размещения заказа, не выявлено.

Руководствуясь статьями 11, 12, частями 5 и 9 статьи 17, статьями 35, 36, частями 4 и 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу участника размещения заказа – Общества с ограниченной ответственностью «BNW» - на действия аукционной комиссии муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района – при размещении ими муниципального заказа путем проведения открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по проектированию и строительству 3-х квартирного жилого дома для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, и лиц из их числа, дата проведения аукциона 22 июня 2010 года, необоснованной.
2. Признать в действиях муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района – нарушение части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов, выразившееся в установлении в документации об аукционе требований к участникам размещения заказа, не предусмотренных действующим законодательством к лицам, осуществляющим выполнение работ, являющихся предметом рассматриваемого аукциона.
3. Выдать муниципальному заказчику – Администрации Демянского муниципального района – обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения законодательства о размещении заказов путем аннулирования торгов.
4. Выдать аукционной комиссии муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района – обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения законодательства о размещении заказов путем аннулирования торгов.
5. Направить материалы жалобы и внеплановой проверки уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица муниципального заказчика – Администрации Демянского муниципального района.

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