

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д. 8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

18.10.2013 г.

Дело № 10229/03-

2013

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <....> рассмотрев дело № 10229/03-2013, возбужденное по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Волгогазстрой» (далее - ООО «Волгогазстрой», заявитель) на действия заказчика – администрации муниципального образования «Николаевский район» Ульяновской области, далее – администрация МО «Николаевский район»; уполномоченный орган – Администрация муниципального образования «Николаевский район») при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0168300011013000092 на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по строительству внутрипоселкового газопровода с. Тепловка Николаевского района Ульяновской области» (начальная (максимальная) цена контракта – 13 834 760,00 руб., дата окончания срока подачи заявок – 25.10.2013 г.) по признакам нарушения Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее - Закон о размещении заказов, Закон), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 г. № 498,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 8996 от 14.10.2013 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ООО «Волгогазстрой» на действия заказчика при проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме.

Содержание жалобы составляет указание, в том числе, на следующее.

Аукционной документацией установлено требование о предоставлении участником во второй части заявки копии свидетельства о допуске на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным Кодексом Российской Федерации (наличие видов работ «Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта

привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (пункт 33.6 «Объекты газоснабжения» Приказа Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624).

По мнению ООО «Волгогазстрой» для выполнения работ, соответствующих предмету аукциона, достаточно также наличие допуска СРО по конкретному виду работ (п. 19 «Устройство наружных сетей газоснабжения, кроме магистральных» Приказа Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624).

Указанное требование документации ограничивает право участия организаций, которые имеют допуск СРО на отдельные виды работ.

На основании изложенного, заявитель просит внести изменения в аукционную документацию.

Представитель ООО «Волгогазстрой» на заседание Комиссии 14.10.2013 г. не явился, представил ходатайство о рассмотрении в отсутствие (вх. № 9142 от 17.10.2013 г.).

Представители заказчика, уполномоченного органа на заседании Комиссии 14.10.2013 г. также не явились, представили письменные пояснения (вх. № 9157 от 18.10.2013 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

Требование о наличии допуска СРО на организацию строительства (генподряд) является обоснованным, поскольку в соответствии с письмом ФАС России от 23.05.2011 № ИА/19714 условием допуска к участию в торгах на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства должно являться обязательное наличие у участника размещения заказа исключительно свидетельства о допуске к работам по организации строительства.

Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено следующее.

На Официальном сайте о размещении заказов www.zakupki.gov.ru 24.09.2013 г. были опубликованы извещение и документация по открытому аукциону в электронной форме № 0168300011013000092 на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по строительству внутрипоселкового газопровода с. Тепловка Николаевского района Ульяновской области» (начальная (максимальная) цена контракта – 13 834 760,00 руб., дата окончания срока подачи заявок – 25.10.2013 г.)

09.10.2013 г. были опубликованы изменения в аукционную документацию.

Рассмотрев имеющиеся материалы, а также проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «Волгогазстрой» обоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

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.

В соответствии с пунктом 2 частью 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 требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, в случае, если в соответствии с законодательством РФ 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 п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов, участники размещения заказа 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 частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса 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.

Согласно части 3.1 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства включены в Перечень видов работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утвержденный Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 г. N 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 – Перечень) лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь свидетельство о допуске к работам по организации строительства. В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0168300011013000092 предметом торгов является выполнение работ по строительству внутрипоселкового газопровода.

Согласно п. 28 Информационной карты документации об открытом аукционе в электронной форме вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копия свидетельства о допуске на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным Кодексом Российской Федерации (наличие видов работ «Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком)» (пункт 33.6 «Объекты газоснабжения» Приказа Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624).

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 706 Гражданского Кодекса РФ 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.

Согласно пункту 3.4.1 Раздела 3 «Проект муниципального контракта» аукционной документации подрядчик обязуется выполнить работы своими силами, средствами и с использованием своих материалов.

Также в соответствии с п. 3.3.3 проекта муниципального контракта подрядчик вправе привлекать субподрядчиков исключительно с письменного разрешения Заказчика.

Исходя из указанных положений проекта муниципального контракта невозможно сделать однозначный вывод о том, что необходимо заказчику (чтобы работы были выполнены силами подрядчика самостоятельно, то есть лично, или с привлечением субподрядчика).

Кроме того, в соответствии с письмом Министерства экономического развития РФ от 6 августа 2010 г. N Д22-1339 требование заказчика о выполнении работы лично участником размещения заказа противоречит положению ч. 1 ст. 706 Гражданского кодекса Российской Федерации. При этом согласно ч. 1 ст. 770 Гражданского Кодекса исполнитель обязан согласовывать с заказчиком привлечение соисполнителей только при выполнении научно-исследовательских работ. Таким образом, поставщик имеет право привлекать соисполнителей без согласования с заказчиком, за исключением проведения научно-исследовательских работ, при которых такое согласование является обязательным.

Учитывая изложенное, п. 3.3.3 проекта муниципального контракта, содержащий указание, что подрядчик вправе привлекать субподрядчиков исключительно с письменного разрешения Заказчика противоречит ч. 1 ст. 770 Гражданского Кодекса.

Согласно письму ФАС России от 23.05.2011 г. № ИА/19714 лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства самостоятельно или с привлечением других лиц. В случае выполнения таким лицом указанных работ лично данное лицо должно обладать при выполнении таких работ соответствующим свидетельством о допуске к отдельным видам работ.

Кроме того, в соответствии с частью 3 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии соответствия такого лица требованиям, предусмотренным частью 2 настоящей статьи, и (или) с привлечением других соответствующих этим требованиям лиц.

Соответственно, доводы заказчика, уполномоченного органа о том, что в письме ФАС России от 23.05.2011 № ИА/19714 указано лишь на необходимость наличия у участника размещения заказа допуска СРО на организацию строительства (генподряд) не могут быть признаны обоснованными, поскольку в указанном письме содержится указание на возможность выполнения работ подрядчиками имеющими свидетельства о допуске к отдельным видам работ.

При этом в Письме ФАС России от 23.05.2011 № ИА/19714 не рассмотрены ситуации, когда в проекте муниципального контракта установлено право

(обязанность) выполнения работ подрядчиком лично или с привлечением субподрядчиков.

Таким образом, требование о выполнении работ подрядчиком лично противоречит ч. 1 ст. 706 Гражданского Кодекса РФ, а требование о наличии у участника СРО на генподряд ограничивает права тех, у кого имеется свидетельство о допуске к отдельным видам работ.

В указанной ситуации, при наличии вышеуказанных противоречий в проекте муниципального контракта аукционная документация должна содержать требования к составу второй части заявки в виде наличия у участника СРО на генподряд либо свидетельство о допуске к отдельным видам работ.

В соответствии с п. 3.1 Порядка взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков, утвержденного Решением Совета депутатов МО «Николаевский район» Ульяновской области № 230 от 26.03.2012 г., муниципальный заказчик формирует технико-экономическое задание, в том числе, определяет предмет и существенные условия (наименование, характеристики и количество (объем); место, сроки, условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; срок, порядок и условия оплаты; обязательства сторон, порядок приемки товаров, работ, услуг, ответственность сторон, иные условия) контракта в соответствии с требованиями законодательства РФ.

Следовательно, в действиях заказчика имеется нарушение п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о размещении заказов в части установления требования к участникам размещения заказа не в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Следовательно, жалоба ООО «Волгагазстрой» является обоснованной.

Кроме того, в ходе проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 г. № 498, Комиссией было установлено следующее.

1. В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать, в том числе требования 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. При этом должны быть указаны используемые для определения соответствия потребностям заказчика или эквивалентности предлагаемого к поставке или к использованию при выполнении работ, оказании услуг товара максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и показатели, значения которых не могут изменяться.

В соответствии с перечнем материалов, используемых при выполнении работ, размещенном на Официальном сайте о размещении заказов www.zakupki.gov.ru установлены требования к техническим характеристикам материалов используемых при выполнении работ.

1) В соответствии с указанным перечнем одним из требований к материалу «трубы стальные ГОСТ 10704-91 Дн 57*3,5мм» установлено: теоретическая масса 1 м труб, при толщине стенки 3,0 мм, наружным диаметром 57мм- 4,62 кг.

При этом согласно таблице 1 ГОСТа 10704-91 «Трубы стальные электросварные

прямошовные» теоретической массе труб 4, 62 кг. при наружном диаметре трубы 57 мм. соответствует толщина стенки 3,5 мм.

Таким образом, указание характеристики толщины стенки трубы в виде 3,0 мм. противоречит требованиям ГОСТа и наименованию материала, указанного в установленном перечне.

2) Также в соответствии с указанным перечнем одним из требований к материалу «трубы полиэтиленовые ГОСТ Р 50838-2009 ПЭ80ГАЗ SDR – 11 110*10мм» установлено: цвет труб: желтый – для труб из ПЭ 80, желтый или оранжевый.

При этом согласно таблице 3 ГОСТа 50838-2009 «Трубы из полиэтилена для газопроводов» цвет труб: желтый – для труб из ПЭ 80, желтый или оранжевый – для труб из ПЭ 100.

Таким образом, указание цвета трубы (ПЭ 80) желтый или оранжевый противоречит требованиям ГОСТа, поскольку цвет трубы желтый или оранжевый указан в отношении труб ПЭ 100, что не соответствует наименованию материала, указанного в установленном перечне – трубы ПЭ80ГАЗ SDR – 11 110*10мм.

Формулирование требований в указанном виде создает неясность в понимании участниками размещения заказа, какой именно товар при выполнении работ требуется заказчику, вводит в заблуждение участников размещения заказа и не позволяет оформить заявку в соответствии с требованиями документации и техническими требованиями.

В соответствии с п. 3.1 Порядка взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков, утвержденного Решением Совета депутатов МО «Николаевский район» Ульяновской области № 230 от 26.03.2012 г., муниципальный заказчик формирует технико-экономическое задание, в том числе, определяет предмет и существенные условия (наименование, характеристики и количество (объем); место, сроки, условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг; срок, порядок и условия оплаты; обязательства сторон, порядок приемки товаров, работ, услуг, ответственность сторон, иные условия) контракта в соответствии с требованиями законодательства РФ.

Следовательно, в действиях заказчика имеется нарушение п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов в части установления максимальных и минимальных значений показателя товара, которые не соответствуют требованиям ГОСТов.

2. В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 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 и инструкцию по ее заполнению.

В пункте 28 Раздела 1 «Информационная карта аукциона» содержится инструкция по заполнению заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, согласно которой, «участник размещения заказа заполняет заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с порядком (регламентом) и требованиями, установленными оператором электронной площадки. Заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме направляется участником размещения заказа оператору электронной площадки в форме двух электронных документов, содержащих части заявки. Указанные электронные документы подаются одновременно. Сведения, которые содержатся в заявке на участие в аукционе участника размещения заказа, не должны допускать двусмысленных толкований.»

Согласно пункта 13 Раздела 1 «Информационная карта аукциона» установлены требования к техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам), размерам

товара, а именно указано- в соответствии с разделом 2 Техническая часть документации об аукционе.

Вместе с тем, в аукционной документации, в том числе в инструкции по заполнению заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме, не установлено, чем должен руководствоваться участник размещения заказа для подготовки первой части заявки в соответствии с потребностями заказчика и требованиями аукционной документации, что в свою очередь может вести участников размещения заказа в заблуждение и не позволит оформить заявку в соответствии с требованиями документации.

Формирование требований о предоставлении в составе первой части заявки показателей товаров, используемых при выполнении работ соответствующие значениям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в то время как ссылка на использование перечня материалов, используемых при выполнении работ при подготовке первой части заявки, в аукционной документации отсутствует, создает неясность в понимании участниками размещения заказа требований аукционной документации.

В соответствии с п. 3.8 Порядка взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков, утвержденного Решением Совета депутатов МО «Николаевский район» Ульяновской области № 230 от 26.03.2012 г., муниципальный заказчик утверждает документацию о торгах с учетом требований действующего законодательства РФ и направляет её в уполномоченный орган в форме электронного документа.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов в части отсутствия указания в аукционной документации инструкции по заполнению первой части заявки в полном объеме.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 5 статьи 17, частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 г. № 498,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Волгогазстрой» обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушение п. 1 ч. 1 ст. 11, п. 1 ч. 4 ст. 41.6, п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов.
3. Обязать заказчика устранить допущенные нарушения путем внесения изменений в аукционную документацию № 0168300011013000092, на что выдать предписание.
4. Передать материалы дела № 10229/03-2013 уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

<....>

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная

ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 80

18.10.2013 г.

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <....> руководствуясь частями 1, 2, 4 статьи 57, на основании частей 1, 4, 5, 9 статьи 17, части 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее – Закон о размещении заказов) и на основании своего решения от 18.10.2013 г. по делу № 10229/03-2013, возбужденному по жалобе ООО «Волгогазстрой» на действия заказчика - администрации МО «Николаевский район» Ульяновской области при проведении открытого аукциона в электронной форме № 0168300011013000092 на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по строительству внутрипоселкового газопровода с. Тепловка Николаевского района Ульяновской области» (начальная (максимальная) цена контракта – 13 834 760,00 руб., дата окончания срока подачи заявок – 25.10.2013 г.)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации МО «Николаевский район» Ульяновской области в срок до 30.10.2013 г. устранить допущенные нарушения п. 1 ч. 1 ст. 11, п. 1 ч. 4 ст. 41.6, п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Закона о размещении заказов путем внесения изменений в аукционную документацию е № 0168300011013000092.
2. Оператору электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» необходимо обеспечить возможность исполнения указанного предписания.
3. В срок до 06.11.2013 г. представить письменное доказательство исполнения настоящего предписания.

<....>

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации,

Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.