

РЕШЕНИЕ по жалобам №94-7651-12/4, №98-7649-12/4

Резолютивная часть решения оглашена

07.03.2012г.

г.Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (Самарское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Самарского УФАС России),

в составе:

рассмотрев жалобы Н А.А., ООО «Межрегиональная ремонтно-строительная компания «БАЗИС» на действия Заказчика - Комитета по управлению имуществом Администрации Кинель-Черкасского района Самарской области, Уполномоченного органа - Администрации Кинель-Черкасского района Самарской области, выразившиеся, по мнению Заявителя, в составлении документации об аукционе в электронной форме на выполнение работ по проектированию и строительству спортивного комплекса по ул.Октябрьской в с.Кинель-Черкассы с нарушением требований законодательства о размещении заказов,

в присутствии представителей: от Заказчика, Уполномоченного органа —..... по доверенности, от ООО «МРСК «Базис» -..... уведомлен, представители не явились,

в соответствии со статьей 60 Федерального закона от 21 июля 2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) и Приказом Федеральной антимонопольной службы России от 14 ноября 2007 г. № 379 «Об утверждении Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд»

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступили жалобы Н. А.А., ООО «Межрегиональная ремонтно-строительная компания «БАЗИС» (далее — Заявители) на действия Заказчика - Комитета по управлению имуществом Администрации Кинель-Черкасского района Самарской области, Уполномоченного органа -

Администрации Кинель-Черкасского района Самарской области, выразившиеся, по мнению Заявителя, в составлении документации об аукционе в электронной форме на выполнение работ по проектированию и строительству спортивного комплекса по ул. Октябрьской в с. Кинель-Черкассы с нарушением требований законодательства о размещении заказов (извещение №0342300000412000023) (начальная цена контракта - 215 471 713,01 руб.) (далее — Аукцион).

Согласно доводам жалобы Н. А.А. в п.20 Информационной карты документации об аукционе указаны требования к участникам размещения заказа об опыте строительных работ, а именно, выполнение участником за последние пять лет, предшествующих дате окончания срока подачи заявок работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов, аналогичных предмету аукциона. Между тем, Заказчик, Уполномоченный орган не указал группу, подгруппу объекта строительства, являющегося предметом аукциона, опыт строительства по которому должен подтвердить участник, что является нарушением ч.2.1 ст.11 Закона о размещении заказов.

В п.12 Технического задания содержится требование к подрядной организации об опыте выполнения за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, стоимость которых составляет не менее чем девяносто процентов начальной цены контракта, что является нарушением ч.2.1 ст.11 Закона о размещении заказов, где указано, что стоимость работ должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной цены контракта.

Также требуется наличие исполненных контрактов по вышеуказанным работам на сумму 100 млн.руб., что является нарушением ч.2.1 ст.34 Закона о размещении заказов.

В п.3.2 проекта муниципального контракта указано, что подрядчик при выполнении работ вправе привлекать третьих лиц без письменного согласия Заказчика, если сумма договора между подрядчиком и третьим лицом не превышает 50 % цены контракта, из чего следует, что привлечение субподрядчика по договору на сумму более 50% от цены контракта должно согласовываться с Заказчиком.

Заявитель полагает, что условие о согласовании привлечения субподрядчика нарушает ч.4 ст.11 Закона о размещении заказов, поскольку при регулировании отношений субподряда в сфере госзаказа применяется не Гражданский кодекс РФ, а Закон о размещении заказов, следовательно, требование к участникам о выполнении работ собственными силами является дополнительным требованием, не предусмотренным указанной нормой.

Кроме того, в нарушение ч.4 ст.41.6, ч.2 ст.34 Закона о размещении заказов проектно-сметная документация размещена на официальном сайте не в полном объеме, отсутствуют локальные, объектные и сводные сметы.

На основании изложенного Заявитель просит признать в действиях Заказчика, Уполномоченного органа нарушения Закона о размещении заказов, выдать предписание, привлечь должностных лиц Заказчика, Уполномоченного органа к ответственности.

Согласно доводам жалобы ООО «МРСК «БАЗИС» Заказчиком в Технической части (дефектные ведомости) не указаны наименования товарных знаков применяемых материалов, а технические характеристики материалов в совокупности соответствуют конкретным производителям.

Заявитель также считает нарушением Закона о размещении заказов положения п.12 Технического задания документации о требовании к подрядной организации об опыте выполнения работ по строительству, стоимость которых составляет не менее чем девяносто процентов начальной цены контракта, а также о наличии исполненных контрактов на сумму 100 млн.руб.

Кроме того, в п.12 Технического задания указано, что подрядная организация должна иметь допуск саморегулируемой организации на виды работ, указанные в п.5 Технического задания. Между тем, из содержания п.5 Технического задания невозможно сделать вывод о том, что на выполнение каких видов работ нужно иметь свидетельство саморегулируемой организации о допуске.

На основании изложенного ООО «МРСК «БАЗИС» просит провести проверку.

Представители Заказчика, Уполномоченного органа пояснили, что 05.03.2012г. в документацию об аукционе внесены изменения, в соответствии с которыми п.12 Технического задания приведен в соответствие с требованиями Закона о размещении заказов, а именно, указана группа работ, опыт выполнения которых необходимо иметь участнику размещения заказа, стоимость выполненных ранее работ указана как 20 % от цены контракта, исключено требование о наличии исполненных контрактов на сумму 100 млн.руб., исключено требование о необходимости согласования с Заказчиком привлечения субподрядчика по договору на сумму более 50% от цены контракта.

На доводы жалобы ООО «МРСК «БАЗИС» об отсутствии в документации товарных знаков применяемых материалов, а также об указании технических характеристик материалов конкретных производителей представители Заказчика, Уполномоченного органа пояснили, что указанные характеристики материалов отвечают потребностям Заказчика, товарные знаки применяемых материалов указываются в документации при их наличии.

Изучив материалы жалоб, извещение, документацию об аукционе, выслушав доводы представителей сторон, комиссия Самарского УФАС России пришла к следующему выводу.

Администрацией Кинель-Черкасского района Самарской области на официальном сайте о размещении заказов размещена информация о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по проектированию и строительству спортивного комплекса по ул.Октябрьской в с.Кинель-Черкасы.

Ч.2.1 ст.11 Закона о размещении заказов установлено, что в случае, если при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства начальная цена

контракта составляет пятьдесят миллионов рублей и более, заказчик, уполномоченный орган вправе установить также участникам требование выполнения ими за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, относящихся к той же группе, подгруппе или одной из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с [номенклатурой](#) товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной цены контракта, на право заключить который проводится аукцион. При этом учитывается стоимость всех выполненных участником размещения заказа (с учетом правопреемственности) работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту одного из объектов капитального строительства (по выбору участника размещения заказа).

Между тем, в п.20 Информационной карты документации об аукционе Заказчиком, Уполномоченным органом установлено требование о выполнении участником размещения заказа за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов, аналогичных предмету аукциона (строительство, реконструкция, капитальный ремонт), стоимость которых составляет не менее чем 20 % начальной цены контракта за исключением стоимости проектных и изыскательских работ.

Таким образом, группа, подгруппа или одна из нескольких групп, подгрупп работ, на выполнение которых размещается заказ, в соответствии с [номенклатурой](#) товаров, работ, услуг для нужд заказчиков, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, Заказчиком, Уполномоченным органом не была указана.

В п.12 Технического задания документации об аукционе также установлены требования к участникам размещения заказа, где указано о необходимости наличия опыта выполнения за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, стоимость которых составляет не менее чем девяносто процентов начальной цены контракта, что не соответствует ч.2.1 ст.11 Закона о размещении заказов, в соответствии с которой стоимость таких работ должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной цены контракта, а также требование о наличии исполненных муниципальных контрактов за последние пять лет по вышеуказанным видам работ на сумму не менее 100 млн.руб.

Однако, чч.1-3 ст.11 Закона о размещении заказов установлены обязательные требования, предъявляемые к участникам размещения заказа.

Требование о наличии у участника размещения заказа исполненных контрактов на сумму не менее 100 млн.руб. чч.1-3 ст.11 Закона о размещении заказов не предусмотрено.

Ч.4 ст.11 Закона о размещении заказа предусмотрено, что кроме указанных в ч.1-3

настоящей статьи требований и установленных в соответствии со [ст.55.3](#) настоящего Федерального закона требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Согласно ч.5 ст.34, ч.1 ст.41.6 Закона о размещении заказов к документации об аукционе должен быть приложен проект контракта, который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

В пп.е) п.3.2 проекта муниципального контракта указано, что подрядчик вправе при выполнении работ привлекать к исполнению третьих лиц без письменного согласия Заказчика, если сумма договора между подрядчиком и третьим лицом не превышает 50 % цены контракта, указанной в п.2.1 контракта, из чего следует, что привлечение субподрядчика по договору на сумму более 50% от цены контракта должно согласовываться с Заказчиком.

Таким образом, требование к участникам размещения заказа о согласовании возможности привлечения к исполнению контракта третьих лиц, если сумма договора между подрядчиком и третьим лицом превышает 50 % цены контракта, является требованием, не предусмотренным ч.4 ст.11 Закона о размещении заказов.

Однако, при рассмотрении жалоб представители Заказчика, Уполномоченного органа пояснили, что в соответствии с письмом Комитета по управлению имуществом Администрации Кинель-Черкасского района исх.№34 от 05.03.2012г. в документацию об аукционе внесены изменения, в соответствии с которыми п.12 Технического задания приведен в соответствие с требованиями Закона о размещении заказов, а именно, указана группа работ, опыт выполнения которых необходимо иметь участнику размещения заказа, стоимость выполненных ранее работ указана как 20 % от цены контракта, исключено требование о наличии исполненных контрактов на сумму 100 млн.руб., исключено требование пп.е) п.3.2 проекта контракта о необходимости согласования с Заказчиком привлечения субподрядчика по договору на сумму более 50% от цены контракта.

В п.20 Информационной карты, в п.12 Технического задания документации об аукционе указано требование к участникам размещения заказа о наличии свидетельства о допуске к работам по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданного саморегулируемой организацией (далее — свидетельство СРО) в соответствии с видами разрешенных работ, указанных в п.5 Технического задания.

Между тем, из письма Федеральной антимонопольной службы от 23.05.2011 года №ИА/19714 «Разъяснение Федерального закона №94-ФЗ «О размещении заказов...» в части установления требований к участникам размещения заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства» (далее – Разъяснение ФАС России) следует, что согласно части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 Закона о размещении заказов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов

участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

При этом 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.

Таким образом, 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 свидетельств 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.

Лица, осуществляющие строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта 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.

Таким образом, установление Заказчиком, Уполномоченным органом в документации об аукционе требования о наличии у участника размещения заказа свидетельств о допуске к конкретным видам работ является несоответствующим части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации и является нарушением части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Согласно доводам жалобы А.А.Н. проектно-сметная документация размещена на официальном сайте не в полном объеме, отсутствуют локальные, объектные и сводные сметы. Представители Заказчика, Уполномоченного органа с данным доводом жалобы согласились.

Ч.2 ст.34, п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам работ, требования к их безопасности, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия выполняемых

работ 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.

Федеральной антимонопольной службой России в письме от 23.07.2010г. №ИА/23610 разъяснено следующее.

Согласно ч.6 ст.52 Градостроительного кодекса РФ лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии, в том числе, с проектной документацией.

При этом согласно части 2 статьи 48 Градостроительного Кодекса Российской Федерации 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.

Отсутствие в документации о торгах требований, 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, в том числе отсутствие проектной документации в полном объеме, приводит к невозможности формирования участником размещения заказа предложения по исполнению государственного (муниципального) контракта.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о торгах на строительство объекта означает, что заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого контракта, лишает участника размещения заказа обоснованно сформировать свое предложение, и является нарушением части 2 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, влекущим выдачу предписания о внесении изменений в документацию о торгах.

ФАС России в письме от 23.07.2010г. №ИА/23610 «О разъяснении законодательства» также указала, что в целях надлежащего соблюдения п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов проектно-сметная документация должна входить в состав документации и размещаться на официальном сайте в полном объеме.

Таким образом, в действиях Заказчика, Уполномоченного органа содержится нарушение ч.2 ст.34, ч. 1 ст.41.6, п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов.

Довод жалобы ООО «МРСК «БАЗИС» о том, что в Технической части (дефектные ведомости) документации не указаны наименования товарных знаков применяемых материалов, а технические характеристики материалов в совокупности соответствуют конкретным производителям, признан комиссией Самарского УФАС России необоснованным, поскольку ч.2 ст.34, п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов не установлена обязанность Заказчика, Уполномоченного органа указывать товарные знаки применяемых при выполнении работ материалов. Доказательств того, что технические характеристики применяемых материалов в совокупности соответствуют конкретным производителям, Заявителем не представлено.

Руководствуясь частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Самарского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Н. А.А. обоснованной, жалобу ООО «МРСК «БАЗИС» частично обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика, Уполномоченного органа нарушение ч.2.1, ч.4 ст.11, ч.2 ст.34, ч.1, п.1 ч.4 ст.41.6 Закона о размещении заказов.
3. Выдать Заказчику, Уполномоченному органу оператору электронной площадки предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.
4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ по жалобам №94-7651-12/4, №98-7649-12/4

Предписание оглашено

07.03.2012г.

г.Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (Самарское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Самарского УФАС России),

в составе.....

на основании решения, принятого по результатам рассмотрения жалоб Н.А.А., ООО «Межрегиональная ремонтно-строительная компания «БАЗИС» на действия Заказчика - Комитета по управлению имуществом Администрации Кинель-Черкасского района Самарской области, Уполномоченного органа - Администрации Кинель-Черкасского района Самарской области, выразившиеся, по мнению Заявителя, в составлении документации об аукционе в электронной форме на выполнение работ по проектированию и строительству спортивного комплекса по ул.Октябрьской в с.Кинель-Черкассы с нарушением требований законодательства о размещении заказов (извещение №0342300000412000023) (начальная цена контракта - 215 471 713,01 руб.)(далее — Аукцион),

в присутствии представителей: от Заказчика, Уполномоченного органа —..... по доверенности, от ООО «МРСК «Базис» -А.А. уведомлен, представители не явились,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Уполномоченному органу, Заказчику внести изменения в документацию об аукционе в электронной форме на выполнение работ по проектированию и строительству спортивного комплекса по ул.Октябрьской в с.Кинель-Черкассы с нарушением требований законодательства о размещении заказов с учетом решения Комиссии Самарского УФАС России по жалобам №94-7651-12/4, №98-7649-12/4 и в соответствии с положениями Закона о размещении заказов и продолжить размещение заказа в установленном порядке либо разместить данный заказ вновь с учетом решения Комиссии Самарского УФАС России по жалобам №94-7651-12/4, №98-7649-12/4 и в соответствии с положениями Закона о размещении заказов. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения настоящего предписания.

Заказчику, Уполномоченному органу, оператору торговой площадки в соответствии со статьей 17.1 Закона о размещении заказов необходимо представить в Самарское УФАС России в **течение двух недель** со дня получения настоящего предписания подтверждение исполнения настоящего предписания (сведения о его неисполнении) в письменном виде, по факсу (846) 332-44-15.

В соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 17 Закона о размещении заказов настоящее предписание обязательно для исполнения. Согласно части 15 статьи 17 Закона о размещении заказов в случае неисполнения настоящего предписания Самарское УФАС России вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Примечание.

Невыполнение в установленный срок законного предписания органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей, на юридических лиц - в размере пятисот тысяч рублей.

Непредставление или несвоевременное представление в орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, сведений (информации), если представление таких сведений (информации) является обязательным в соответствии с законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, либо представление заведомо недостоверных сведений в соответствии со статьей 19.7.2 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 7.31 КоАП РФ направление должностным лицом государственного или муниципального заказчика недостоверных сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - в размере трехсот тысяч рублей.

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