РЕШЕНИЕ № 10-06/02-215

24 мая 2010г. г. Волгоград

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных

нужд, в составе:
- председатель Комиссии, и.о. заместителя начальника отдела,
- член Комиссии, специалист 1 разряда,
- член Комиссии, старший государственный инспектор,
в присутствии:
– представитель администрации Урюпинского муниципального района,
– представитель ООО «Росстройпроект»,
– представитель ООО «Росстройпроект»,
– представитель ООО «Росстройпроект»
рассмотрев жалобу ООО «Росстройпроект», на действия администрации Урюпинского муниципального района при проведении открытого конкурса «На

право заключения муниципального контакта на разработку проекта схемы территориального планирования Урюпинского муниципального района

Волгоградской области»,

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 18.05.2010 г. поступила жалоба ООО «Росстройпроект» следующего содержания.
Администрацией Урюпинского муниципального района Волгоградской области на официальном сайте www.gz-volga.ru опубликовано информационное

сообщение о проведении открытого конкурса «На право заключения муниципального контракта на разработку проекта схемы территориального

планирования Урюпинского муниципального района Волгоградской области».
Заявитель считает, что положения п.8 раздела 4 - технического задания, являющегося частью конкурсной документации, не соответствуют

требованиям Федерального Закона от 21 июля 2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов...» и действующему гражданскому законодательству.
Согласно п.8 раздела техническое задание, сбор исходных данных осуществляет подрядная организация при содействии и участии заказчика из

средств, предусмотренных на разработку проекта схемы территориального планирования Урюпинского муниципального района.
Однако, согласно пункту 1 статьи 759 Гражданского кодекса РФ по договору подряда на выполнение проектных работ заказчик обязан передать

подрядчику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления технической документации.

Согласно ч.1 ст.2. №94-ФЗ законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса

Российской Федерации. Муниципальный контракт, который будет заключен с победителем открытого конкурса, является договором подряда на

выполнение проектных работ, правовое регулирование которого осуществляется положениями главы 37 Гражданского кодекса РФ. В соответствии со

статьей 760 Гражданского кодекса РФ подрядчик по договору подряда на выполнение проектных работ обязан выполнить работы в соответствии с

заданием и исходными данными на проектирование и договором. В соответствии с ч.2 ст.8 Федерального Закона от 21 июля 2005г. №94-ФЗ участие

в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.
Заявитель считает, что действия Администрации Урюпинского муниципального района Волгоградской области, выразившееся в нарушении части 1

статьи 759 ГК РФ, создают необоснованное препятствие ООО «Росстройпроект» к участию в конкурсе, тем самым нарушая права и законные

интересы участника, ограничивая доступ к участию в торгах и создавая преимущественные условия в торгах другим участникам размещения

заказа.
Представитель заказчика с доводами, изложенными в жалобе не согласился, в удовлетворении жалобы просил отказать, пояснив следующее.
Администрация Урюпинского муниципального района, рассмотрев, жалобу на действия муниципального заказчика, от 18 мая 2010г от ООО

«Росстройпроект» считает её необоснованной по следующим мотивам:
В соответствии с п.1 ст. 421 ГК РФ «граждане и юридические лица свободны в заключении договора, п.4 указанной статьи прямо указывает на

то, что «условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом

или иными правовыми актами» пункт 1 ст.759 ГК РФ не содержит прямого запрета на сбор исходных данных стороной подрядчика. В соответствии с

п.1 ст.704 ГК РФ «если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и

средствами» Т.е. эту документацию по поручению заказчика может подготовить подрядчик. Так же в соответствии с п.2 ст. 1 ГК РФ «граждане

(физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в

установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора».
В соответствии со статьей 57 федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,

оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" право на подачу жалобы предоставлено не любому юридическому лицу, а исключительно

«любому участнику размещения заказа». Участниками размещения заказов являются лица, претендующие на заключение государственного или

муниципального контракта, фактами, что ООО «Росстройпроект» претендует на заключение муниципального контракта администрация не

располагает, поскольку процедура вскрытия заявок на участие в конкурсе не проведена, по условиям конкурсной документации. Таким образом, в

силу статьи 59. Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг

для государственных и муниципальных нужд" жалоба ООО «Росстройпроект» на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа,

специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии должна быть возвращена

ООО «Росстройпроект».
Комиссия УФАС по Волгоградской области рассмотрев материалы дела, пришла к выводу об обоснованности жалобы ООО «Росстройпроект» с силу

следующих обстоятельств.
В соответствии с частью 1 статьи 57 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ,

оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а

также в порядке, предусмотренном настоящей главой, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной

организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы

участника размещения заказа.
При этом в силу части 1 статьи 8 названного Федерального закона участниками размещения заказов являются лица, претендующие на заключение

государственного контракта или муниципального контракта.
По смыслу приведенных выше норм Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ государственный контроль осуществляется в целях восстановления

публичного порядка и нарушенных гражданских прав, поэтому ограниченный круг субъектов обжалования (по определенному юридическому интересу

в исходе дела) призван исключить необоснованные жалобы. В связи с этим статус подателя жалобы, его соответствие определенным требованиям

закона и четкий юридический интерес добросовестного участника хозяйственного оборота имеют принципиальное значение при решении вопросов о

наличии правовых и фактических оснований для соответствующего обжалования и о законности его последствий.
По смыслу положений статьи 8 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ претендующим лицом на заключение государственного или

муниципального контракта, является лицо, каким-либо образом выразившее свое волеизъявление, публично заявившее о своих намерениях бороться

за право заключить контракт на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые могут быть выражены в обращении с заявлением о

предоставлении документации, сопровождающей соответствующую процедуру размещения заказа (при проведении торгов), заявка, требование о

разъяснении положений документации.
Представитель заявителя, на заседании Комиссий Управления ФАС по Волгоградской области пояснил, что ООО «Росстройпроект» заявку на участие

в конкурсе не подавало, поскольку считает отдельные положения конкурсной документации противоречащими закону. При этом, представитель

заявителя пояснил, что общество обращалось к заказчику за получением конкурсной документации, а также за разъяснением ее положений. Факт

обращения к заказчику, общество подтвердило копиями соответствующих запросов. Представителем заказчика, факт обращения общества с

запросами не оспаривался.
Ввиду указанного, Комиссия УФАС по Волгоградской области установила наличие у общества статуса участника размещения заказа и как

следствие, допустимость рассмотрения жалобы ООО «Росстройпроект» в порядке главы 8 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение

работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
Как следует из условий проекта муниципального контракта, он по своей правовой природе является договором подряда на выполнение проектных и

изыскательских работ, общее правовое регулирование которого осуществляется положениями главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации.
Согласно статье 758 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик

(проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а

заказчик обязуется принять и оплатить их результат.
В соответствии со статьей 760 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик по договору подряда на выполнение проектных и

изыскательских работ обязан выполнить работы в соответствии с заданием и исходными данными на проектирование и договором.
Частью 6 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что в случае, если подготовка проектной документации

осуществляется физическим или юридическим лицом на основании договора с застройщиком или заказчиком, застройщик или заказчик обязан

предоставить такому лицу: градостроительный план земельного участка, результаты инженерных изысканий (в случае, если они отсутствуют,

договором должно быть предусмотрено задание на выполнение инженерных изысканий), технические условия (в случае, если функционирование

проектируемого объекта капитального строительства невозможно обеспечить без подключения такого объекта к сетям инженерно-технического

обеспечения).
В соответствии с пунктом 1 статьи 759 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору подряда на выполнение проектных и

изыскательских работ заказчик обязан передать подрядчику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для

составления технической документации.
Согласно части 2 статьи 9 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных

нужд» государственный контракт и муниципальный контракт заключаются в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и

иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.
Пунктом 1.1 проекта муниципального контракта, установлено, что «Состав и содержание работ устанавливается техническим заданием.

Требования, содержащиеся в техническом задании на выполнение работ, являются неотъемлемой частью настоящего контракта». Пунктом 8

технического задания, вопреки положения части 1 статьи 759 ГК РФ установлено, что «Сбор исходных данных осуществляет подрядная

организация…».

На основании изложенного, и ч.ч. 8, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.05г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку

товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Комиссия УФАС по Волгоградской области,

РЕШИЛА:

Жалобу ООО «Росстройпроект» признать обоснованной.
Выдать заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.