

15 сентября 2010 года

город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

- | | | |
|----------------|---|---|
| Шумилов А.А. | - | председатель комиссии, заместитель руководителя управления, |
| Суховейко О.Л. | - | член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов, |
| Тялялёв А.О. | - | член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов, |

с участием:

- | | | |
|----------------|---|---|
| Сорокина М. С. | - | представителя Министерства экологии и природных ресурсов Нижегородской области (доверенность №353 от 13.09.2010), |
| Барашкова А.Д. | - | члена аукционной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области, |
| Сивина А.В. | - | члена аукционной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области, |

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью "Стройпотенциал" (далее также – ООО "Стройпотенциал", заявитель) на действия аукционной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области (далее также – аукционная комиссия) при размещении заказа на выполнение работ для государственных нужд,

у с т а н о

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО "Стройпотенциал" о нарушении аукционной комиссией требований 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) при проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству берегоукрепления р.п. Сокольское на Горьковском водохранилище (1 очередь), Нижегородская область № 1310А-2-10/66001 (далее по тексту – аукцион).

Из жалобы заявителя следует, что аукционная комиссия Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области неправомерно отказала в допуске к участию в названном открытом аукционе ООО "Стройпотенциал", что противоречит требованиям Закона о размещении заказов.

С учетом этого ООО "Стройпотенциал" просит Нижегородское УФАС России выдать соответствующее предписание об устранении допущенных нарушений.

На заседании Комиссии Нижегородского УФАС России представители ООО "Стройпотенциал" не присутствовали. Доказательства надлежащего извещения о месте и времени рассмотрения жалобы в материалах дела имеются. Заявлено ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей заявителя.

Представитель Министерства экологии и природных ресурсов Нижегородской области и члены аукционной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области с доводами, изложенными в жалобе, не согласились, считают, что рассматриваемый аукцион проведен в соответствии с требованиями законодательства РФ о размещении заказов.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов, осуществив внеплановую проверку рассматриваемого размещения заказа в соответствии с требованиями Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России №379 от 14.11.2007, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав их в совокупности с имеющимися в деле материалами, приходит к следующим выводам.

1) 03.08.2010 на официальном сайте www.goszakaz.nnov.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона на выполнение работ по строительству берегоукрепления р.п. Сокольское на Горьковском водохранилище (1 очередь), Нижегородская область.

Предметом данного размещения заказа является право на заключение государственного контракта на выполнение работ по строительству берегоукрепления р.п. Сокольское на Горьковском водохранилище (1 очередь), Нижегородская область с начальной (максимальной) ценой контракта – 67 459 171 рублей.

Государственным заказчиком данного размещения заказа выступает Министерство экологии и природных ресурсов Нижегородской области (далее по тексту – заказчик); органом, уполномоченным на размещение государственного заказа, является Управление по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области. Документация об аукционе утверждена уполномоченным органом.

2) В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Согласно части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать в соответствии с частями 2 - 3 статьи 35 данного закона требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с частью 1 статьи 35 Закона о размещении заказов для участия в аукционе необходима подача заявки на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе. Частью 4 статьи 35 Закона о размещении заказов предусмотрена возможность подачи заявки на участие в аукционе в письменной форме или в форме электронного документа.

Разделом IX документации об аукционе установлен порядок подачи заявок на участие в аукционе. Пункт 43 указанной части документации об аукционе предусматривает прием заявок *"от представителей участника размещения заказа, а также доставленные почтой и курьерскими службами"*. Порядок оформления и подачи заявки, подаваемой участником размещения заказа в форме электронного документа, в документации об аукционе отсутствует.

На основании вышеизложенного комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что Управление по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области, не установив порядок оформления и подачи заявки в форме электронного документа, нарушило положения части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов.

3) Исходя из положений 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 частью 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов в случае, если при размещении заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства путем проведения аукциона начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) составляет пятьдесят миллионов рублей и более, заказчик, уполномоченный орган вправе установить также участникам размещения заказа 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 государственных и муниципальных нужд, утверждаемой федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативное правовое регулирование в сфере размещения заказов, стоимость которых составляет не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), 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).

В настоящее время номенклатура товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд Минэкономразвития России не утверждена.

До утверждения указанной номенклатуры заказчики, уполномоченные органы самостоятельно принимают решения при определении требований к участникам размещения заказа, устанавливаемых в соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона.

Пунктом 20 раздела III. "Требования к участникам размещения заказа" документации об аукционе установлено требование выполнения за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в аукционе, собственными силами участника размещения заказа (с учётом правопреемственности) на одном объекте капитального строительства (по выбору участника размещения заказа), не отнесённом к особо опасным и технически сложным, всех видов работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту такого объекта, относящихся к группе 4520000 по классификатору ОКДП, перечисленных в ведомости объёмов работ (Приложение 1 к документации об аукционе), стоимость которых (в ценах контрактов) составляет не менее чем двадцать процентов от начальной (максимальной) цены контракта (лота), на право заключить который проводится данный аукцион.

Сравнительный анализ приведенных положений части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов и пункта 20 раздела III. "Требования к участникам размещения заказа" документации об аукционе показывает, что уполномоченным органом при формировании данного требования к участникам размещения заказа в рамках проводимого аукциона ограничен перечень работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, опыт выполнения которых будет учитываться при рассмотрении вопроса о соответствии участника размещения заказа требованиям заказчика, и данное требование сформировано не в соответствии с положениями части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

В частности, из документации об аукционе следует, что участник размещения заказа должен иметь опыт выполнения всех видов работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта, прямо упомянутых в документации об аукционе. В противном случае участник размещения заказа не будет соответствовать требованиям, указанным в документации об аукционе.

Вместе с тем часть 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов оперирует понятиями "группа" и "подгруппа" работ.

Структура кодов классификатора ОКДП, упоминаемого в документации об аукционе, предполагает, что группа работ определяется двумя первыми цифрами семизначного кода, подгруппа – тремя первыми цифрами. Под кодом "4520000" в ОКДП классифицированы "Услуги по проведению общих строительных работ по возведению зданий и сооружений", в число которых входят не только перечисленные в документации об аукционе, но и иные работы, которые по смыслу закона должны учитываться при определении опыта работы участников размещения заказа, однако, в силу изложенных в пункте 20 раздела III. "Требования к участникам размещения заказа" документации об аукционе формулировок не учитываются.

Указанное свидетельствует о нарушении уполномоченным органом требований части 2.1. статьи 11 Закона о размещении заказов.

4) С 31.08.2010 по 03.09.2010 аукционной комиссией проведена процедура рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, результаты которой зафиксированы в протоколе №537А-1 от 03.09.2010. Названный протокол размещен на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 03.09.2010.

Согласно указанному протоколу аукционная комиссия приняла решение отказать

ООО "Стройпотенциал" в допуске к участию в открытом аукционе на основании пунктов 2, 4 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов, а именно *"представленные участником размещения заказа документы не подтверждают соответствие участника размещения заказа требованию пункта 20 документации об аукционе, ч. 2.1. ст. 11 Закона о размещении заказов"*.

В соответствии с частью 1 статьи 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 Закона о размещении заказов.

Частью 3 статьи 36 Закона о размещении заказов установлено, что на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании его участником аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе в

порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 названного закона.

Пунктами 2 и 4 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов предусмотрены такие основания отказа в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе, как несоответствие требованиям участника размещения заказа, установленным в соответствии со статьей 11 указанного закона и несоответствие заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе, соответственно.

Из анализа заявки ООО "Стройпотенциал" следует, что в ее составе представлены следующие документы:

- Акт приемки законченного строительством объекта приемной комиссией от 01.12.2006 года;
- Разрешение на ввод объекта в эксплуатацию №24;
- Разрешение на ввод объекта в эксплуатацию №27;
- Акт приемки законченного строительством объекта приемной комиссией от 12.05.2008 года;
- Разрешение на ввод объекта в эксплуатацию №RU63518000-17;
- Акт приемки законченного строительством объекта приемной комиссией от 29.12.2007 года;
- Разрешение на ввод объекта в эксплуатацию №RU63518000-49.

Перечисленные документы подтверждают наличие у ООО "Стройпотенциал" опыта работ, в соответствии с частью 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Как отмечалось выше в документации об аукционе требования о наличии у участника размещения заказа опыта работы определены не в соответствии с положениями части 2.1 статьи 11 Закона о размещении заказов, в связи с чем установленные документацией ограничения в силу доминирования закона не подлежали применению при рассмотрении заявок на участие в аукционе.

Учитывая изложенное, аукционная комиссия не имела правовых оснований для отказа в допуске заявителя к участию в аукционе по основанию, указанному в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе №537А-1 от 03.09.2010.

Таким образом, аукционная комиссия, отказав ООО "Стройпотенциал" в допуске к участию в аукционе по причине отсутствия в его заявке подтверждающих опыт выполнения работ документов, тем самым нарушила часть 1 статьи 12 и частей 1 и 3 статьи 36 Закона о размещении заказов.

5) В соответствии с частью 9 статьи 17 Закона о размещении заказов при выявлении нарушения требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти вправе выдать заказчику, уполномоченному органу и единой комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Учитывая, что нарушения части 1 статьи 12 и частей 1 и 3 статьи 36 Закона о размещении заказов, допущенные аукционной комиссией, могут быть устранены только путем повторного проведения процедуры рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе, составленный в ходе проведения данного размещения заказа, подлежит отмене.

Причиной для признания заявки ООО "Стройпотенциал" на участие в аукционе несоответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе, послужило нарушение, допущенное Управлением по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области при утверждении документации об аукционе. При решении вопроса о выдаче Управлению по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области предписания об устранении допущенных нарушений комиссия Нижегородского УФАС России принимает во внимание тот факт, что допущенное нарушение фактически может быть устранено при повторном проведении процедуры рассмотрения заявок на участие в аукционе, в связи с чем отсутствует необходимость выдачи предписания уполномоченному органу.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 9 статьи 17 и частью 6 статьи 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 Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения государственных заказов

р е ш е н и е

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью "Стройпотенциал" на действия аукционной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области при проведении открытого аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству берегоукрепления р.п. Сокольское на Горьковском водохранилище (1 очередь), Нижегородская область обоснованной.

2. Признать Управление по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области нарушившим требования часть 2.1 статьи 11 и части 4 статьи 34 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

3. Признать аукционную комиссию Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области нарушившей требования части 1 статьи 12, частей 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

4. Предписание об устранении допущенных нарушений Управлению по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области не выдавать.

5. Выдать аукционной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области предписание об устранении допущенных нарушений.

6. Направить материалы дела уполномоченному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частями 2 и 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 9 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

П Р Е Д П И С А Н И Е
об устранении нарушений законодательства о размещении заказов
№ 9 8 2 - Ф А С 5 2 - К Т - 3 6 - 0 9 / 0

< ... >

1. Аукционной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов Нижегородской области устранить допущенные нарушения части 1 статьи 12, части 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», для чего **в срок до 01 октября 2010 года:**

1) Отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе №537А-1 от 03.09.2010;

2) Повторно провести процедуру рассмотрения заявок с учетом того, что заявка ООО «Стройпотенциал» содержит доказательства подтверждающие факт выполнения данным участником размещения заказа работ в соответствии с требованиями части 2.1 статьи 11 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Аукционной комиссии Управления по организации конкурсов и аукционов района Нижегородской области **в срок до 06 октября 2010 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области доказательства исполнения настоящего предписания.