

13 декабря 2013 года

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Удмуртского УФАС России) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя – «...», члены Комиссии – «...» – начальник отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов (отсутствует), «...» – старший государственный инспектор отдела контроля товарных и финансовых рынков (отсутствует), «...» – старший государственный инспектор отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов, «...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий и природных ресурсов,

рассмотрев дело № СЮ 05-03/2013-230 Ж, 235 Ж по жалобам ООО «Домострой» (далее – Заявитель № 1), ООО Строительное управление «Спецстрой» (далее – Заявитель № 2) на действия МДОУ «Поршурский детский сад» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительство объекта «Поршурский детский сад на 80 мест в д. Поршур-Тукля УР» (№ извещения: 31300697282),

в присутствии:

представителей ООО «Домострой» - «...», доверенность от 09.01.2013 года б/н, «...», доверенность от 09.01.2013 года б/н;

в отсутствии:

представителя МДОУ «Поршурский детский сад», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела (факсограмма № 595 от 09.12.2013 г.),

представителя ООО Строительное управление «Спецстрой», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела (факсограмма № 595 от 09.12.2013 г.),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике 04.12.2013 года и 06.12.2013 года поступили жалобы ООО «Домострой» (Заявитель № 1), ООО Строительное управление «Спецстрой» (Заявитель № 2) на действия МДОУ «Поршурский детский сад» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительство объекта «Поршурский детский сад на 80 мест в д. Поршур-Тукля УР».

Содержание жалобы Заявителя № 1:

Заявитель указывает в жалобе, что в конкурсной документации (п. 10 информационной карты) Заказчик установил требования, которые не отвечают принципам Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ограничивают допуск к участию в торгах.

В п. 1.1 проекта договора указано, что генподрядчик обязуется выполнить работы собственными силами и силами привлеченных субподрядных организаций. В конкурсной документации Заказчик установил требование о наличии собственного свидетельства СРО на право заключать договоры по осуществлению и организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, и тут же указал требование о наличии свидетельств СРО по другим видам работ, которые может получить организация по объектам, не являющимися особо опасными и технически сложными.

Также Заявитель указывает, что на момент проведения закупки у Заказчика отсутствует утвержденная и прошедшая экспертизу проектно-сметная документация на работы.

В проекте договора Заказчик указал, что в случае неисполнения обязательств Заказчика по оплате, генеральный подрядчик обязуется собственными силами и средствами завершить строительство объекта в соответствии с условиями договора, при этом оплата осуществляется Заказчиком не позднее трех месяцев со дня поступления средств на строительство объекта на расчетный счет Заказчика, что противоречит нормам действующего законодательства (глава 37 Гражданского Кодекса Российской Федерации).

Заявитель считает, что указанные в конкурсной документации требования к наличию у участников закупки документов в составе заявки свидетельствуют о чрезмерно ограничительном характере условий конкурсной документации, не способствующим выявлению среди конкурентов победителя конкурса как наилучшего из возможных подрядчиков.

На основании изложенного, Заявитель просит обязать Заказчика привести конкурсную документацию в соответствие с требованиями Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», приостановить размещение заказа до рассмотрения жалобы по существу.

Содержание жалобы Заявителя № 2:

Заявитель указывает в жалобе, что в конкурсной документации (п. 10 информационной карты) Заказчик установил требования, которые являются установлением ограничения по составу участников закупки с нарушением Федерального закона «О защите конкуренции».

Заявитель просит признать жалобу обоснованной, обязать Заказчика привести конкурсную документацию в соответствии с требованиями Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», приостановить размещение заказа до рассмотрения жалобы по существу.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России представители ООО «Домострой» поддержали доводы, представленные в жалобе, а также пояснили, что в связи с отсутствием проектно-сметной документации отсутствовала возможность понять, какие работы необходимо будет выполнить по договору.

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев жалобы ООО «Домострой», ООО Строительное управление «Спецстрой», письменные и устные пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Протоколом Наблюдательного совета МДОУ «Поршурский детский сад» № 1 от 25.09.2013 года утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд автономного учреждения МДОУ «Поршурский детский сад» МО «Увинский район» (далее – Положение о закупке) и опубликовано на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru. 13.11.2013 года.

15 октября 2013 года МДОУ «Поршурский детский сад» на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru. размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительство объекта «Поршурский детский сад на 80 мест в д. Поршур-Тукля УР». Начальная (максимальная) цена договора – 59 600 006,00 рублей.

10 декабря 2013 года МДОУ «Поршурский детский сад» на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru. размещено извещение об отказе от проведения закупки.

1. В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Заказчиком в п.п. 1, 2 п. 10 раздела № 2 «Информационная карта конкурса» конкурсной документации открытого конкурса на право заключения договора на строительство объекта «Поршурский детский сад на 80 мест в д. Поршур-Тукля УР» установлены требования к участникам, в том числе: участник должен быть зарегистрирован на территории Увинского района Удмуртской Республики; наличие собственного свидетельства СРО на право заключать договоры по осуществлению организации работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства, стоимость которых по одному договору не превышает (составляет) 500 000 000 (пятьсот миллионов рублей).

Заказчиком в п.п. 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15 п. 1.13 конкурсной документации открытого конкурса на право заключения договора на строительство объекта «Поршурский детский сад на 80 мест в д. Поршур-Тукля УР», п.п., 3, 4, 5, 6, 7, 8, 10 п. 10 раздела № 2 «Информационная карта конкурса» конкурсной документации установлены следующие требования к участникам:

3. Наличие собственной производственной базы на территории Увинского района Удмуртской республики, в том числе:

- растворо-бетонный узел находящийся на территории Увинского района, производительностью не менее 30 м³ в час. (не менее 1 шт.)

Грузовой автотранспорт:

- автосамосвалы грузоподъемностью не менее 8 тонн (не менее 2 шт.)

- грузовой транспорт грузоподъемностью не менее 1,5 тонн (не менее 2 шт.)

- экскаваторы с емкостью ковша не менее 0,35 м³ (не менее 2 шт.)

Строительная дорожная техника:

- Фронтальный погрузчик (не менее 1 шт.)

4. Численность официально устроенных ИТР с высшим образованием не менее 14 человек.

5. Опыт работы на строительном рынке не менее 6 лет.

6. Годовая выручка не менее 80 млн. рублей по итогам последних 3 лет.

7. Наличие электролаборатории.

8. Наличие собственных основных средств не менее 30 млн. рублей.

10. Опыт строительства объектов капитального строительства стоимостью не менее 70 млн. рублей (каждый) за последние 3 года (с приложением копии Разрешений на ввод объекта в эксплуатацию или Актов передачи законченного строительством объекта).

Согласно пункту 5.1 раздела № 5 «Проект договора» конкурсной документации генподрядчик обязуется выполнить своими силами и средствами и силами привлеченных субподрядных организаций все работы по строительству объекта, предусмотренного настоящим договором, с надлежащим качеством в объеме и в сроки, предусмотренные в настоящем договоре и сдать работы заказчику.

Таким образом, работы по строительству могут быть проведены как самим хозяйствующим субъектом - генподрядчиком, так и с привлечением субподрядных организаций.

Учитывая вышеизложенное, по мнению Комиссии Удмуртского УФАС России требовать у участника наличия собственной производственной базы, наличие электролаборатории, а также наличие собственных свидетельств СРО на выполнение конкретных видов работ, является неправомерным, так как участник может привлечь стороннюю организацию для выполнения ряда работ, которая будет обладать необходимой производственной базой, электролабораторией, необходимыми свидетельствами СРО.

Требования о регистрации участника закупки на территории Увинского района Удмуртской Республики, численности официально устроенных ИТР с высшим

образованием не менее 14 человек, опыта работы на строительном рынке не менее 6 лет, годовой выручке не менее 80 млн. рублей по итогам последних 3 лет, наличии собственных основных средств не менее 300 млн. рублей, наличии собственных средств не менее 30 млн. рублей не свидетельствуют о качестве выполняемых работ, технических характеристиках выполняемых работ, а также никак не влияют на безопасность проведенных работ, в связи с чем, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о неправомерности установления таких требований к участникам конкурса.

Кроме того, по мнению Комиссии Удмуртского УФАС России Заказчик неправомерно установил требование к участникам об опыте строительства объектов капитального строительства стоимостью не менее 70 млн. рублей (каждый) за последние 3 года (с приложением копии разрешений на ввод объекта в эксплуатацию или актов передачи законченного строительством объекта).

Установление Заказчиком в конкурсной документации такого требования к участникам закупки, как опыт работы участника закупки по предмету закупочной процедуры, имеет целью получение подтверждения надежности и добросовестности участника закупки, наличия соответствующих навыков, необходимых для выполнения работ, являющихся предметом закупки. Вместе с тем, Комиссия Удмуртского УФАС России считает, что требование к стоимости выполнения работ не менее 70 млн. рублей (каждый), при том, что стоимость работ по рассматриваемому конкурсу составляет 59 600 006,00 рублей, является необоснованным, предоставляет преимущественные условия участия в конкурсе отдельным хозяйствующим субъектам, приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Учитывая вышеизложенное, действия Заказчика по установлению требований к участникам, указанным в конкурсной документации п.п. 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15 п. 1.13 конкурсной документации, п.п. 1, 2, 3, 4, 5, 6, 8, 9, 10 п. 10 раздела 2 «Информационная карта конкурса» конкурсной документации, нарушают требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, жалобы Заявителей в этой части являются обоснованными.

2. В соответствии с ч. 5 ст. 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) настоящей статьи.

В соответствии с п.п. 2, 3, 4, ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе:

установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам

(потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик;

место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Пункт 1.4 конкурсной документации: «требования к качеству, результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям заказчика» содержит ссылку на техническую часть (раздел 4 конкурсной документации) и проект договора (раздел 5 конкурсной документации).

Техническая часть (раздел 4 конкурсной документации) не содержит требования к качеству, техническим характеристикам работы к ее безопасности, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия выполняемой работы потребностям заказчика.

Пункт 9.3. проекта договора (раздел 5 конкурсной документации) указывает, что генподрядчик гарантирует выполнение всех работ в соответствии с проектно-сметной документацией и действующими нормами Российской Федерации, соответствие качества используемых строительных материалов и комплектующих изделий, поставляемых им для строительства, ГОСТ, ТУ и наличие сертификатов.

Вместе с тем, проектно-сметная документация МДОУ «Поршурский детский сад» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru не размещена, в адрес Удмуртского УФАС России также не представлена.

Отсутствие проектно-сметной документации не позволяет определить конкретные требования, которым должны соответствовать выполненные работы.

Учитывая вышеизложенное, жалоба Заявителя № 1 в этой части является обоснованной.

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что в конкурсной документации отсутствуют сведения, предусмотренные п.п. 2, 3, 4, ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, а именно, требования к качеству, техническим характеристикам работы, к ее безопасности, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия выполняемой работы потребностям заказчика; требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, ее количественных и качественных характеристик; условия выполнения работы.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом,

действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению на таком официальном сайте, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного на официальном сайте положения о закупке и без применения положений Федерального [закона](#) от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что у ООО «Домострой», ООО Строительное управление «Спецстрой» имелись основания для обжалования действий МДОУ «Поршурский детский сад» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительство объекта «Поршурский детский сад на 80 мест в д. Поршур-Тукля УР», предусмотренные п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, а именно, нарушение срока размещения Положения о закупке на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru; неразмещение информации о закупке, подлежащей размещению в соответствии с указанным законом, что выразилось в отсутствии в конкурсной документации сведений, предусмотренных п. 2, 3, 4 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках.

3. Заявитель № 1 указывает в жалобе, что п. 3.2 раздела № 5 «Проект договора» конкурсной документации: «не исполнение обязательств Заказчика по оплате, указанные в разделе 6 настоящего договора, не является основанием к приостановлению работ по строительству в соответствии с настоящим договором или к увеличению сроков, установленных в пункте 3.1 настоящего договора. В случае не исполнения обязательств Заказчика по оплате, указанных в разделе 6 настоящего договора, генеральный подрядчик обязуется собственными силами и средствами завершить строительство объекта в соответствии с условиями настоящего договора, при этом оплата осуществляется Заказчиком не позднее трех месяцев со дня поступления средств на строительство объекта на расчетный счет Заказчика», противоречит нормам главы 37 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

В соответствии с ч. 4 ст. 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон.

Отношения, связанные с заключением, исполнением договора, в том числе оплатой по договору, регулируются гражданским законодательством.

В соответствии с п. 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от

30 июня 2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов.

Учитывая вышеизложенное, в полномочия антимонопольного органа не входит разрешение споров хозяйствующих субъектов, носящих гражданско-правовой характер, в связи с чем, Удмуртское УФАС России считает необходимым разъяснить Заявителям право обжалования указанных действий Заказчика в судебном порядке.

4. В соответствии с ч. 1 ст. 8 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» после 1 июля 2012 года, если иной срок не предусмотрен решением Правительства Российской Федерации, положение о закупке, изменения, вносимые в такое положение, планы закупки, иная информация о закупке, подлежащая в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке размещению на официальном сайте, размещаются на официальном сайте.

Постановлением Правительства Российской Федерации № 662 от 30.06.2012 г. «О сроке размещения при закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц информации на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет» установлено, что положение о закупке, изменения, вносимые в такое положение, планы закупки и иная информация о закупке, подлежащая в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и положением о закупке размещению на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, работ, оказание услуг, подлежат размещению на указанном сайте с 01.10.2012 года.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению на официальном сайте не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд автономного учреждения МДОУ «Поршурский детский сад» МО «Увинский район» утверждено 25.09.2013 года, опубликовано на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru 13.11.2013 года.

Таким образом, Заказчик нарушил срок размещения Положения о закупке на официальном сайте, предусмотренный ч. 1 ст. 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В связи с тем, что МДОУ «Поршурский детский сад» приняло решение об отказе от проведения открытого конкурса на право заключения договора на строительство объекта «Поршурский детский сад на 80 мест в д. Поршур-Тукля УР», Комиссия

Удмуртского УФАС России приходит к выводу предписание МДОУ «Поршурский детский сад» не выдавать.

Руководствуясь статьями 17, 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», статьями 3, 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а:

1. Признать жалобы ООО «Домострой», ООО Строительное управление «Спецстрой» на действия МДОУ «Поршурский детский сад» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на строительство объекта «Поршурский детский сад на 80 мест в д. Поршур-Тукля УР» обоснованными.

2. Признать МДОУ «Поршурский детский сад» нарушившим ч. 5 ст. 4 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», что выразилось в отсутствии в документации сведений, предусмотренных п. 2, 3, 4 ч. 10 ст. 4 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и размещении указанных сведений на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

3. Признать МДОУ «Поршурский детский сад» нарушившим ч. 1 ст. 4 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», что выразилось в нарушении срока размещения Положения о закупке на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

4. Признать МДОУ «Поршурский детский сад» нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части установления требований к участникам, указанным в п.п. 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15 п. 1.13 конкурсной документации открытого конкурса, п.п. 1, 3, 4, 5, 6, 8, 9, 10 пункта 10 раздела 2 «Информационная карта конкурса» конкурсной документации, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

5. Предписание МДОУ «Поршурский детский сад» не выдавать.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трёх месяцев со дня принятия.