

РЕШЕНИЕ

по делу № 85-К/11

о нарушении законодательства о размещении заказов

«26» сентября 2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия), рассмотрела жалобу СПП ОАО «СтройГАЗ» на действия Заказчика- Администрации МО «Усть-Канский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству детского сада на 150 мест в с. Усть-Кан, Усть-Канского района Республики Алтай.

В отсутствие представителя Заявителя СПП ОАО «СтройГАЗ», 26.09.2011г. представлено ходатайство о рассмотрении жалобы в их отсутствие и в отсутствие представителя Заказчика - Администрации МО «Усть-Канский район», 20.09.2011г. Заказчик должным образом был уведомлен о дате и времени рассмотрения жалобы, ходатайств и заявления не поступало.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай 19.09.2011г. обратилось СПП ОАО «СтройГАЗ» (656038, Алтайский край, г.Барнаул, пр-т. Комсомольский, 118) с жалобой на действия Заказчика- Администрации МО «Усть-Канский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству детского сада на 150 мест в с. Усть-Кан, Усть-Канского района Республики Алтай.

1. Заявитель указывает на то, что в составе размещенной на официальном сайте РФ документации о проведении аукциона представлена, в том числе, и проектная документация, однако качество размещенной на сайте копии не позволяет определить конкретные характеристики некоторых материалов.

В частности: минеральные плиты Венти Батс, (затребованные характеристики не соответствуют информации производителя), металочерепица Монтеррей (невозможно определить конкретный показатель покрытия материала цинком, поскольку производитель указывает диапазон значений), металлокассеты (невозможно определить толщину металла) и др.

2. В Информационной карте аукциона установлены требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме. Заявитель считает, что Заказчик в нарушение п. 1 ч. 3 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ не в полном объеме установил требования к содержанию и составу заявки участника размещения заказа, а именно, не определил перечень конкретных документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному п. 1 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 4, п. 2 ст. 5 документации об аукционе в электронной форме Заказчик установил требование о наличии Свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданное саморегулируемой организацией, содержащего состав деятельности, предусматривающий выполнение работ согласно документации об аукционе: допуск на «Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (33), включающее в себя Жилищно-гражданское строительство (33.3)».

Однако, на основании ч. 3 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ лицо, осуществляющее строительство, вправе выполнять определенные виды работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства самостоятельно при условии наличия у него соответствующих допусков. Кроме того, аукционная документация и п. 1.3 проекта муниципального контракта предполагают выполнение работ собственными силами без привлечения субподрядных организаций.

По мнению Заявителя, заказчик, установив исключительное требование о наличии у участников размещения заказа только свидетельства СРО с допуском на генеральный подряд, нарушает права участников размещения заказа путем ограничения конкуренции.

Вместе с тем, в случае выполнения работ собственными силами, Заказчик обязан также установить требование о наличии у участников размещения заказа лицензии МЧС, поскольку

аукционной документацией и локальным сметным расчетом № 02-01-10 - «Охранно-пожарная сигнализация» предусмотрена поставка противопожарных средств и работы по монтажу противопожарной сигнализации. Данные виды работ относятся к деятельности по производству работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений. Следовательно, подлежат лицензированию в соответствии с Положением о лицензировании производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 25.10.2006 № 625 и Федеральным законом от 08.08.2001 № 128 «О лицензировании отдельных видов деятельности», а также Разъяснениями ФАС РФ от 03 февраля 2011 года. Однако, в нарушение п. 1 ч. 1 ст. 11 Федерального закона № 94-ФЗ такое требование установлено не было.

Установленные Заказчиком исключительные требования ограничивают круг участников размещения заказа и не позволяют СПП ОАО «СтройГАЗ» принять участие в аукционе, что, в свою очередь, нарушает их право на заключение муниципального контракта.

3. В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам работ, требования к их безопасности, требования к результатам работ и иные показатели. На основании ч. 2.1 ст. 11 Закона (если начальная (максимальная) цена контракта равна 50 млн. и более) Заказчик вправе установить к участникам размещения заказа требование выполнения ими за последние пять лет работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, стоимость которых составляет не менее чем 20% начальной (максимальной) цены контракта, на право заключить, который проводится аукцион.

Заявитель считает, что опыт выполнения таких работ является одним из основных показателей качества выполнения работ по предмету контракта, поэтому требование о наличии у участника размещения заказа разрешения на ввод в эксплуатацию объектов капитального строительства, а также акт ввода в эксплуатацию должно являться, по мнению Заявителя, обязательным требованием, установленным документацией об аукционе в электронной форме.

Не согласившись с доводами, изложенными в жалобе СПП ОАО «СтройГАЗ», Заказчиком - Администрацией МО «Усть-Канский район» 23.09.2011г. представлено возражение, согласно которому, Заказчик считает доводы жалобы несостоятельными по следующим основаниям:

1. Конкретные показатели применяемого при выполнении работ материала указаны в п. 2 ч. 1 ст. 2 документации об аукционе, а также в Проекте на данный объект, размещенном на официальном сайте. В Проекте конкретные показатели используемого материала указаны в документах в формате Word, и легко читаются. В остальных документах Проекта в формате Pdf не содержатся конкретные показатели используемого материала, поэтому доводы жалобы, что в Проекте невозможно прочитать конкретные показатели, являются необоснованными.

Кроме того, у участника размещения заказа имелась возможность сделать запрос на разъяснения положений документации. Данной возможностью участник не воспользовался. Характеристики, не соответствующие информации производителя уточнены в ответе на запрос, размещены на официальном сайте и доступны для свободного ознакомления, при этом данные разъяснения суть документации не меняют.

2. В соответствии с п.1 ч.1 ст.11 Закона о размещении заказов Заказчиком установлено требование о наличии у участника размещения заказа Свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданное саморегулируемой организацией, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, по перечню определенному приказом Минрегионразвития РФ от 30.12.2009г. № 624 и ч. 3.1 ст. 52 Градостроительного кодекса, содержащего состав деятельности, предусматривающий выполнение работ согласно документации об аукционе: допуск на работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (33), включающее в себя Жилищно – гражданское строительство (33.3).

В соответствии с ч. 3.1 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ 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 п. 1 ч. 1 ст. 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 ч.3 ст. 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации и является нарушением ч. 4 ст. 11 Закона о размещении заказов.

Также необходимо отметить, что лицо, осуществляющее 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 работ соответствующим свидетельством о допуске к отдельным видам работ. Таким образом, наличие у участника Свидетельства СРО с функцией генподрядчика (не зависимо от того, выполняет подрядчик работы самостоятельно, или привлекает субподрядную организацию) является обязательным.

В соответствии со ст.17 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем включения в состав одного лота технологически и функционально не связанных товаров, работ, услуг.

В соответствии с законодательством РФ о лицензировании, ряд работ по проекту могут выполняться исключительно лицами, обладающими соответствующей лицензией (по монтажу пожарной сигнализации).

Таким образом, установление требования о выполнении таких работ лицом, осуществляющим строительство, лично, а также установление требования о предоставлении в составе заявки на участие торгах копии соответствующей лицензии, является нарушением ч.4 ст.11, ч.3.1 ст.34 Закона о размещении заказов, а также ст.17 Закона о защите конкуренции.

3. В соответствии с ч. 2 ст.11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов заказчик вправе установить требования к участникам размещения заказа: 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, 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 нужд заказчиков, 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).

Установление данного требования к участником размещения заказа не является обязательным, и Заказчик вправе устанавливать или не устанавливать данное требование к участникам размещения заказа.

Комиссия в сфере размещения заказов УФАС по РА, рассмотрев материалы дела, ознакомившись с доводами, изложенными в жалобе полагает, что доводы жалобы являются необоснованными по следующим основаниям:

25.08.2011г. Заказчиком - Администрацией МО «Усть-Канский район» на официальном сайте РФ (zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по строительству детского сада на 150 мест в с. Усть-Кан, Усть-Канского района Республики Алтай.

Согласно извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0377300038611000002:

- адрес электронной площадки: www.sberbank-ast.ru
- начальная (максимальная) цена контракта: 95 669 260,0 рублей;
- дата и время окончания срока подачи заявок: 15.09.2011г. 09-00 часов;
- дата окончания срока рассмотрения заявок: 19.09.2011г.
- дата проведения аукциона: 22.09.2011г.

1. Доводы жалобы СПП «ОАО «СтройГАЗ» о том, что качество размещенной на официальном сайте РФ Проектно-сметной документации не позволяет участникам определить конкретные характеристики некоторых материалов, являются необоснованными, по следующим основаниям:

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными [частью 3](#) настоящей статьи сведениями должна содержать сведения о товарах, работах, об услугах, соответственно на поставку, выполнение, оказание которых размещается заказ, и об условиях исполнения контракта: **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.

При анализе, размещенной на официальном сайте РФ (zakupki.gov.ru) информации об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по строительству детского сада на 150 мест в с. Усть-Кан, Усть-Канского района Республики Алтай Комиссией УФАС по РА установлено, что ПСД и объемы выполняемых работ (локально-сметные расчеты) размещены на сайте в полном объеме. Однако некоторые листы Проекта в формате Pdf не могут быть прочитаны.

Вместе с тем, Заказчиком в пункте 2 статьи 2 документации об аукционе в электронной форме «Сведения об условиях муниципального контракта» подробно определены требования к качеству, техническим характеристикам работ, а так же установлены расширенные требования к товарам (материалам и оборудованию) используемым для выполнения работ, минимальные и максимальные их значения, а так же при наличии в документации товарного знака требования к «эквиваленту», в частности к минеральным плитам Венти Батс, металочерепице Монтеррей и др.

2. В соответствии с п.1 ч. 3 ст. 41.6 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» 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](#) настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению.

В соответствии с п. 2 ч. 6 ст. 41.8 Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованиям, установленному [пунктом 1 части 1 статьи 11](#) настоящего Федерального закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации 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.

В соответствии с данными нормами Закона, Заказчиком в статье 5 документации об аукционе в электронной форме «Требования к заявке на участие в аукционе» установлены требования к первой и второй части заявки и инструкции по их заполнению, а именно в пп. 2 п. 2 данной статьи документации указано: Вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать «копию Свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выданное саморегулируемой организацией, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, по перечню определенному приказом Минрегионразвития РФ от 30.12.2009 № 624 вступившему в силу с 01.07.2010 г., ч.3.1, ст.52 Градостроительного кодекса, содержащего состав деятельности, предусматривающий выполнение работ согласно документации об аукционе: допуск на «Работы по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) (33), включающее в себя Жилищно – гражданское строительство (33.3)».

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, в случае если в один лот со строительными работами включены иные работы

или услуги, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии и которые могут выполняться (оказываться) посредством привлечения иных лиц (субподрядчиков), обладающих соответствующей лицензией (например, услуги по монтажу пожарной сигнализации), то установление требования о выполнении таких работ или услуг лицом, осуществляющим строительство, лично, и, соответственно, установление требования о предоставлении в составе заявки на участие в торгах копии соответствующей лицензии является нарушением [части 4 статьи 11](#), [части 3.1 статьи 34](#) Закона о размещении заказов, а также [статьи 17](#) Закона о защите конкуренции.

Так, Заказчиком, в пункте 6 аукционной документации «Условия выполнения работ» предусмотрено, что подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае Подрядчик выступает в роли генерального Подрядчика.

А так же, в пункте 1.3 проекта муниципального контракта Заказчик предусмотрел, что Подрядчик вправе привлечь к выполнению работ субподрядную организацию. Подрядчик несет прямую ответственность за качество и сроки выполняемых субподрядчиками работ. Заказчик не несет никаких обязательств по отношению к Субподрядчикам.

Следовательно, доводы жалобы об установлении Заказчиком в документации об аукционе и муниципальном контракте требований о выполнении работ лично и участник размещения заказа кроме допуска СРО на генеральный подряд обязан обладать лицензией МЧС России является необоснованными.

3. Доводы жалобы, о нарушении Заказчиком ч. 2.1 ст. 11 Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» о том, что документация об аукционе должна содержать требования об опыте выполнения аналогичных работ за последние пять лет по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, стоимость которых составляет не менее чем 20% начальной (максимальной) цены контракта, является необоснованными, т.к. установление данного требования в документации об аукционе является правом Заказчика, а не обязанностью.

В соответствии с ч. 5 ст. 17 Федерального закона № 94-ФЗ О размещении заказов в случае обращения участника размещения заказа с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа или специализированной организации либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, поступления информации о нарушении законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов, Управлением осуществляется внеплановая проверка соблюдения требований Федерального законодательства, в ходе которой, установлено следующее:

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным [частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34](#) настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 6 ст. 34 Закона о размещении заказов сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона.

При анализе аукционной документации и проектно-сметной документации, размещенной на официальном сайте РФ, Комиссией УФАС по РА установлено, что в п. 5 документации об аукционе «Место выполнения работ» указано Республика Алтай, Усть-Канский район, центральная часть **с. Усть-Кокса**, а в Извещении о проведении данного аукциона: Республика Алтай, Усть-Канский район, центральная часть **с. Усть-Кан**.

А так же, Проект на строительство детского сада на 150 мест в с. Усть-Кан, размещенный на официальном сайте РФ, в своем составе содержит лист 12 - общие данные НЭС другого объекта «Дошкольное общеобразовательное учреждение комбинированного типа по ул. Чаптынова в г. Горно-Алтайске (детский сад на 120 мест)».

Комиссия, оценив изложенные обстоятельства жалобы, возражения Заказчика, изучив представленные документы, руководствуясь частями 1,2,4 статьи 57 и частью 6 статьи 60 Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005г. «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу СПП ОАО «СтройГАЗ» на действия Заказчика - Администрации МО «Усть-Канский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право

заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству детского сада на 150 мест в с. Усть-Кан, Усть-Канского района Республики Алтай необоснованной.

2. Признать Заказчика – Администрацию МО «Усть-Канский район» нарушившим ч. 6 ст. 34, ч. 1 ст. 41.6 Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать Заказчику – Администрации МО «Усть-Канский район» предписание о недопущении впредь подобных нарушений при последующем размещении заказов.

ПРЕДПИСАНИЕ
о прекращении нарушений
законодательства о размещении заказов

«26» сентября 2011 года

г.Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) на основании решения № 85-К/11, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы СПП ОАО «СтройГАЗ» на действия Заказчика - Администрации МО «Усть-Канский район» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству детского сада на 150 мест в с. Усть-Кан, Усть-Канского района Республики Алтай, и руководствуясь частью 10 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 ФЗ № 94 –ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» **предписывает:**

1 Заказчику- Администрации МО «Усть-Канский район» прекратить нарушения ч. 6 ст. 34, ч.1 ст. 41.6 Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», путем недопущения впредь подобных нарушений.

2. Представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай до **12.10.2011г.** ответ о принятии к сведению настоящего предписания.

В случае неисполнения настоящего предписания, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай на основании части 15 статьи 17 Федерального закона № 94-ФЗ, вправе применить меры ответственности в соответствии с законодательством РФ, а также обратиться в Арбитражный суд с требованием о понуждении совершить действия, соответствующие законодательству Российской Федерации.