

РЕШЕНИЕ

по делу №РЗ-311-2011 о нарушении законодательства о размещении заказов

20.07.2011 года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Председателя комиссии – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Тихенького О.А.,

Членов комиссии:

Начальника отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золиной Г.В.

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Рошевского С.И.

специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Хамирзова С.Р.

в присутствии представителей:

от заявителя жалобы – уведомлен надлежащим образом, представитель на рассмотрение жалобы не прибыл.

от муниципального заказчика – <***>,

от уполномоченного органа – заявили ходатайство о рассмотрении жалобы без участия представителя.

УСТАНОВИЛА:

В Ставропольское УФАС России поступила жалоба ООО «Росмонтажстрой» на действия муниципального заказчика – МУЗ "Родильный дом" города-курорта Кисловодска, уполномоченного органа МУ "Комитет по экономике и инвестициям администрации города-курорта Кисловодска" по факту размещения муниципального заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ на объекте: «Капитальный ремонт акушерского и гинекологического корпуса муниципального учреждения здравоохранения «Родильный дом» города-курорта Кисловодска».

Заявитель считает, что аукционная документация муниципального заказчика нарушает требования Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд».

Представитель муниципального заказчика пояснил следующее:

Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме и аукционная документация на выполнение строительно-монтажных работ на объекте: «Капитальный ремонт акушерского и гинекологического корпуса муниципального учреждения здравоохранения «Родильный дом» города-курорта Кисловодска» были размещены на официальном сайте Российской Федерации.

В указанный срок было подано 3 заявки участников.

Документация открытого аукциона отвечает требованиям Закона, была разработана муниципальным заказчиком – МУЗ "Родильный дом" города-курорта Кисловодска с привлечением специалистов МУП «ОКС администрации г. Кисловодска»

Руководствуясь вышеизложенным просят в удовлетворении жалобы ООО «Росмонтажстрой» отказать.

Комиссия Ставропольского УФАС, выслушав доводы сторон, проанализировав имеющиеся в деле документы, проведя внеплановую проверку размещения заказа отмечает:

1. Статья 706 ГК РФ предусматривает, что: - Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

В данном случае, из договора не вытекает обязанность подрядчика выполнить работу лично. Заказчиком установлено требование о наличии копии свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства т.е. заказчиком не установлено каких-либо ограничений при выполнении работ лично или с привлечением к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).

2. Согласно технического задания муниципальный заказчик просит в пятидневный срок с момента заключения контракта предоставить заказчику копии сертификатов соответствия на материалы.

Комиссия считает, что в соответствии с п. 5 ч. 4 ст. 41.6. Закона: перечень документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товару, работам, услугам. При этом не допускается требовать предоставления указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации указанные документы передаются вместе с товаром.

Комиссия Ставропольского УФАС России рассмотрев документы представленные на рассмотрение жалобы установила, что муниципальным заказчиком – МУЗ "Родильный дом" города-курорта Кисловодска нарушены требования Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных

нужд», Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г., а именно:

- В соответствии с нормами ч. 2.1 ст. 10 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд» при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг путем проведения торгов могут выделяться лоты. В отношении каждого лота заключается отдельный государственный или муниципальный контракт. Таким образом, по результатам проведения аукциона с одним лотом может быть заключен один контракт.

При этом в соответствии с частью 1 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 г. №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.

В части 1 статьи 32 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) установлено, что под аукционом на право заключить государственный или муниципальный контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного или муниципального контракта,

Частью 3.1 статьи 34 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, для государственных и муниципальных нужд» предусмотрено, что документация об аукционе не может содержать требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с ч. 2 ст. 1. Закона: настоящий Федеральный закон применяется в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, т.е. Закон разделил поставку товара, выполнение работ и оказание услуг.

Предметом открытого аукциона в электронной форме является выполнение строительно-монтажных работ на объекте: «Капитальный ремонт акушерского и гинекологического корпуса муниципального учреждения здравоохранения «Родильный дом» города-курорта Кисловодска»

Пунктом 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлен дополнительный запрет для проведения торгов на размещение заказов на поставку товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных или муниципальных нужд ограничивать конкуренцию между участниками торгов путем включения в состав лотов продукции (товаров, работ, услуг), технологически и функционально не связанной с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

Данным запретом обусловлена необходимость закрепления нормы части 2.1 статьи 10 Закона, согласно которой при размещении заказов на поставки товаров путем проведения торгов могут выделяться лоты, в отношении которых в извещении

о проведении конкурса или аукциона, в конкурсной документации, документации об аукционе отдельно указываются предмет, начальная (максимальная) цена, сроки и иные условия поставки товаров.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 34 названного Закона документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, требования к функциональным характеристикам товара.

Однако в нарушении указанного муниципальным заказчиком – МУЗ "Родильный дом" города-курорта Кисловодска, в проект муниципального контракта включил в качестве требования к участникам размещения заказа об обязанности подрядчика о заключении договора со сторонней организацией на осуществление строительного контроля за выполнением строительно-монтажных работ на сумму 5 416 838 рублей, т.е. организация строительства и контроль за строительством (наличие двух разных лицензий).

Письмом Минрегиона РФ от 30.04.2010 №17906-ИП/08 «Об осуществлении строительного контроля» разъясняется, что в соответствии со статьей 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство, а также застройщиком или заказчиком на основании договора. Таким образом, осуществление строительного контроля является обязанностью лиц, осуществляющих строительство, застройщиком (лицо победившим в торгах) или заказчиком, при этом заказчиком не может быть возложена на застройщика обязанность заключить договор со сторонней организацией договора о проведении строительного контроля.

Частью 2 статьи 53 Градостроительного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что застройщик или заказчик по своей инициативе может привлекать лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, для проверки соответствия выполняемых работ проектной документации.

Вид работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком) включает в себя следующие особенности:

- 1) предметом работы является организация строительства, реконструкции и капитального ремонта;
- 2) заказчиком указанных работ по договору выступает застройщик или заказчик строительства, реконструкции, капитального ремонта;
- 3) исполнителем указанных работ является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие статус генерального подрядчика в соответствии со статьей 706 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Лицо, имеющее в соответствии со статьей 706 Гражданского кодекса Российской Федерации статус генерального подрядчика, в строительном процессе является исполнителем работ перед заказчиком и несет ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком.

Необходимо отметить, что институт саморегулирования в области строительства, проектирования и инженерных изысканий устанавливает иной порядок обеспечения имущественной ответственности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей - членов саморегулируемых организаций перед потребителями произведенных товаров, работ и услуг, который наступает вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Таким образом, лицо, имеющее статус генерального подрядчика и осуществляющее вид работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, обязано иметь свидетельство о допуске на данный вид работ. В случае, когда у лица, имеющего статус генерального подрядчика, есть свидетельства о допуске в отношении всех видов работ, которые выполняются привлеченными им субподрядными организациями, ему также необходимо иметь свидетельство о допуске на вид работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта. В случае, когда лицо, имеющее статус генерального подрядчика и свидетельство о допуске на вид работ по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, планирует некоторые виды работ, оказывающие влияние на безопасность объектов капитального строительства, выполнить самостоятельно, ему необходимо иметь свидетельство о допуске на данные виды работ.

Таким образом, в действиях муниципального заказчика – МУЗ "Родильный дом" города-курорта Кисловодска, уполномоченного органа МУ "Комитет по экономике и инвестициям администрации города-курорта Кисловодска" установлены нарушения требований Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», при формировании документации открытого аукциона.

Комиссия, руководствуясь ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу жалоба ООО «Росмонтажстрой» на действия муниципального заказчика – МУЗ "Родильный дом" города-курорта Кисловодска, уполномоченного органа МУ "Комитет по экономике и инвестициям администрации города-курорта Кисловодска" по факту размещения государственного заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение строительно-монтажных работ на объекте: «Капитальный ремонт акушерского и гинекологического корпуса муниципального учреждения здравоохранения «Родильный дом» города-курорта Кисловодска» - частично обоснованной.

2. Муниципальному заказчику – МУЗ "Родильный дом" города-курорта Кисловодска, уполномоченному органу МУ "Комитет по экономике и инвестициям администрации города-курорта Кисловодска" выдать обязательное для исполнения предписание.

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

