

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**Р Е Ш Е Н И Е****Именем Российской Федерации**

г. Москва

Дело № А40-138375/2012

03 апреля 2013 г.

Резолютивная часть решения объявлена 13 марта 2013 года

Полный текст решения изготовлен 03 апреля 2013 года

Арбитражный суд в составе судьи Андрияновой С.М. (шифр судьи 130-1339),

при ведении протокола судебного заседания секретарем судебного заседания Мишиным Ю.С.,

рассмотрев в судебном заседании дело по исковому заявлению (заявлению) Государственного казенного учреждения Тюменской области «Управление капитального строительства»

к Федеральной антимонопольной службе

третьи лица: 1) Управление государственных закупок Тюменской области, 2) ООО Строительная компания «Альфа-Строй»

о признании незаконным решения и предписания.

при участии представителей

от истца (заявителя) - Каледин В.С. по дов. от 09.01.2013 № 18, удостоверение

от ответчика (заинтересованного лица) – Лапина Ю.А. по дов. от 04.10.2012 № ИА/32326, удостоверение

от третьих лиц – не явились, извещены

УСТАНОВИЛ:

Государственным казенным учреждением Тюменской области «Управление капитального строительства» заявлены требования о признании недействительными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы от 09.08.2012 по делу №К-1539/12.

Представитель ФАС России в судебном заседании не признал заявленные требования, суду представил письменные объяснения. В подтверждение правовой позиции по спору ответчик ссылается на то, что ФАС России считает, что оспариваемые акты ФАС России не нарушают права и законные интересы Заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Третьи лица в судебное заседание не явились, уведомлены надлежащим образом о дате и месте рассмотрения дела.

Спор рассматривается в порядке ст. 123, 156 АПК РФ в отсутствие представителей третьих лиц по имеющимся в материалах дела документам.

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства, суд признаёт заявленные требования необоснованными и не подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 198, ч. 4 ст. 200 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

При рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и действий (бездействия) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, решение или совершили оспариваемые действия (бездействие), а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Как следует из материалов дела, 06.06.2012 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг размещено извещение о проведении

Государственным казенным учреждением Тюменской области «Управление капитального строительства» открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на выполнение подрядных работ по строительству объекта «Школа-детский сад в микрорайоне Менделеева-Шевченко-Строителей «Окружной экспериментальный центр образования полного дня» в г. Ханты-Мансийске» с начальной (максимальной) ценой государственного контракта в размере 1 389 533 140 рублей (номер извещения 0167200003412002728) (далее - Аукцион).

02.08.2012 в ФАС России поступила жалоба ООО Строительная компания «Альфа-Строй» на действия Заказчика.

09.08.2012 Комиссия ФАС России по контролю в сфере размещения заказов решением по делу № К-1539/12 признала жалобу ООО Строительная компания «Альфа-Строй» обоснованной в части отсутствия установления в локальных сметных расчетах, являющихся неотъемлемой частью документации об Аукционе, в отношении ряда используемых при выполнении работ товаров максимальных и (или) минимальных значений показателей и выдала Заказчику предписание от 09.08.2012 по делу № К-1539/12 об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

Не согласившись с вынесенным решением и предписанием заявитель обратился в арбитражный суд с требованием о признании его недействительным.

В соответствии с пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 20.02.2006 №94 ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу, осуществляемых Федеральной службой по оборонному заказу в соответствии с указом Президента Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) контроль за соблюдением, в том числе, заказчиком законодательства Российской Федерации и иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов осуществляется ФАС России путем проведения плановых и внеплановых проверок.

В соответствии с частью 6 статьи 17 Закона о размещении заказов ФАС России вправе осуществлять внеплановые проверки соблюдения заказчиком законодательства

Российской Федерации и иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов, в случае поступления информации о совершении должностным лицом заказчика действий, содержащих признаки состава административного правонарушения.

В соответствии с приказом ФАС России от 23.07.2009 № 472 полномочия по осуществлению внеплановых проверок соблюдения законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативно-правовых актов Российской Федерации о размещении заказов возложены на Инспекцию по осуществлению внеплановых проверок ФАС России (далее - Инспекция ФАС России).

Порядок рассмотрения дел о нарушении законодательства о размещении заказов установлен статьей 17 и главой 8 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов по результатам рассмотрения жалобы федеральный орган исполнительной власти, принимают решение о выдаче предписаний, предусмотренных частью 9 статьи 17 Закона о размещении заказов, о совершении иных действий, предусмотренных статьей 17 Закона о размещении заказов или о признании жалобы участника размещения заказа необоснованной.

В соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 17 Закона о размещении заказов при выявлении в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии нарушений, федеральный орган исполнительной власти, вправе выдать заказчику, уполномоченному органу, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, в результате действий (бездействия) которых были нарушены права и законные интересы участников размещения заказа, обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании торгов.

В силу 3.12 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 от 14.11.2007 № 379 (далее - Административный регламент) ФАС России вправе рассмотреть любую жалобу, подлежащую рассмотрению территориальным органом.

В соответствии с пунктом 1 Приказа ФАС России от 06.05.2008 № 156 «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии» Комиссии ФАС России по контролю в сфере размещения заказов обязаны рассматривать жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов для государственных и муниципальных нужд, начальная (максимальная) цена которых составляет 1 (один) миллиард рублей и более.

В соответствии с пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать 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 гай 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.

Вместе с тем, в отношении товаров, в том числе «Блок лифтовой», требования к которому установлены в «Локальном сметном расчете № 05-02» документации об Аукционе, Заказчиком не установлены максимальные и (или) минимальные значения показателей и показатели, значения которых не могут изменяться для определения соответствия предлагаемого к использованию товара потребностям Заказчика.

Таким образом, в нарушение требований пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов значения показателей, используемых для определения соответствия предлагаемого к использованию при выполнении работ участником размещения заказа товара потребностям Заказчика, в документации об Аукционе отсутствуют.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе № 3/АР-1840/12 от 07.08.2012 участнику размещения заказа с порядковым номером заявки 4 отказано в допуске к участию в Аукционе; «в соответствии с пунктом п. 1 ч. 4 ст. 41.9 Федерального закона 94-ФЗ, непредоставление сведений в заявке на участие в аукционе в соответствии с требованиями ч. 4 ст. 41.8 Федерального закона 94-ФЗ, п. 1.2. раздела

1, раздела 4 документации об аукционе в электронной форме, ЛС 02-02-03 п.п. 51, ПО - Бетон; ЛС 02-02-06 п. 99 - Пластины из вспененного полиэтилена; п. 186 - Вентилятор канальный; ЛС 02-02-08 п. 39.40 - Цилиндры минераловатные; п. 13 - Насос дренажный; ЛС 02-02-12 п. 18 - Жесткий диск сервера видеонаблюдения; ЛС 02-02-18 п. 8 — Кабель-канал; ЛС 02-03-09 п. 2 - Наружный блок; ЛС 02-03-15 п. 2,3 -Цветные камеры; ЛС 02-04-06 п. 81,83 - Канальный вентилятор (приложение № 1 к документации об открытом аукционе в электронной форме): в заявке на участие в аукционе в электронной форме отсутствуют конкретные показатели в п.п. 3.12, 3.21 конкретных показателей часть 1 - Бетон; конкретных показателей часть 1 -Пластины из вспененного полиэтилена; конкретных показателей часть 1 -Вентилятор канальный; п. 17 конкретных показателей часть 1 - Цилиндры минераловатные; п. 5 конкретных показателей часть 1 - Насос дренажный; п. 1.8 конкретных показателей часть 1 - Жесткий диск сервера видеонаблюдения; п. 1.21 конкретных показателей часть 1 - Кабель-канал; п. 1.1 конкретных показателей часть 2 - Наружный блок; п. 1.1 конкретных показателей часть 2 - Цветные камеры; п. 5.1 конкретных показателей часть 3 - Канальный вентилятор, характеристик товара, используемого при выполнении работ по строительству объекта «Школа-детский сад в микрорайоне Менделеева-Шевченко-Строителей «Окружной экспериментальный центр образования полного дня» в г. Ханты-Мансийске».

Вместе с тем, учитывая, что Заказчиком в документации об Аукционе не установлены показатели для определения соответствия товара, используемого при выполнении работ, потребностям Заказчика, Комиссия ФАС России решила, что действия Аукционной комиссии, принявшей решение об отказе в допуске к участию в Аукционе участнику размещения заказа с порядковым номером заявки 4, нарушают часть 5 статьи 41.9 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1-6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг

потребностям заказчик в силу ч. 1 ст. 23 Закона о размещении заказов в случае проведения открытого конкурса заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обеспечивают размещение конкурсной документации на официальном сайте в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 21 данного Закона, одновременно с размещением извещения о проведении открытого конкурса.

В соответствии с ч. 7 ст. 34 Закона документация об аукционе предоставляется в порядке, установленном ст. 23 данного Закона.

В случае проведения открытого конкурса заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация обеспечивают размещение конкурсной документации на официальном сайте в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 21 Закона о размещении заказов, одновременно с размещением извещения о проведении открытого конкурса.

Конкурсная документация должна быть доступна для ознакомления на официальном сайте без взимания платы (ч. 1 ст. 23 Закона о размещении заказов).

Таким образом, анализ приведенных норм свидетельствует о том, что вся документация об аукционе подлежит размещению на официальном сайте.

В соответствии с ч. 4 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ при осуществлении строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства лицом, осуществляющим строительство на основании договора с застройщиком или заказчиком, застройщик или заказчик должен подготовить земельный участок для строительства и объект капитального строительства для реконструкции или капитального ремонта, а также передать лицу, осуществляющему строительство, материалы инженерных изысканий, проектную документацию, разрешение на строительство.

Согласно части 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства в соответствии с заданием застройщика или заказчика (в случае осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта на основании договора), проектной документацией.

В соответствии с частью 2 статьи 48 ГрК РФ проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта.

Согласно ч. 12 ст. 48 ГрК РФ проектная документация включает в себя

следующее:

- пояснительную записку с исходными данными для архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе с результатами инженерных изысканий, техническими условиями;

- схему планировочной организации земельного участка, выполненной в соответствии с градостроительным планом земельного участка;

- архитектурные решения;

- конструктивные и объемно-планировочные решения;

- сведения об инженерном оборудовании, о сетях инженерно-технического обеспечения, перечень инженерно-технических мероприятий, содержание технологических решений;

- проект организации строительства объектов капитального строительства;

- проект организации работ по сносу или демонтажу объектов капитального строительства, их частей (при необходимости сноса или демонтажа объектов капитального строительства, их частей для строительства, реконструкции других объектов капитального строительства);

- перечень мероприятий по охране окружающей среды;

- перечень мероприятий по обеспечению пожарной безопасности;

- перечень мероприятий по обеспечению доступа инвалидов к объектам здравоохранения, образования, культуры, отдыха, спорта и иным объектам социально-культурного и коммунально-бытового назначения, объектам транспорта, торговли, общественного питания, объектам делового, административного, финансового, религиозного назначения, объектам жилищного фонда (в случае подготовки соответствующей проектной документации);

- смету на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, финансируемых за счет средств соответствующих бюджетов.

Следовательно, проектная документация состоит из технической документации (определяющей объем работ) и сметной части (обосновывающей стоимость работ).

В соответствии с частью 1 статьи 743 ГК РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В соответствии с часть 5 статьи 34 Закона о размещении заказов к документации

об аукционе должен быть приложен проект контракта (в случае проведения аукциона по нескольким лотам - проект контракта в отношении каждого лота), который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

В соответствии с пунктом 5.1.1 проекта государственного контракта документации об Аукционе объем выполняемых работ, установлен проектной документацией.

С момента подписания контракта все положения и требования аукционной документации не имеют юридической силы в плане регулирования отношений сторон подряда. Стороны с этого момента могут руководствоваться только условиями, оговоренными в контракте. Проектная документация включается в качестве приложения к контракту.

В силу статьи 52 ГрК РФ подрядчик обязан выполнить работы, предусмотренные именно проектно-сметной документацией, то есть проектно-сметная документация является документом, раскрывающим существенные условия договора, а значит, является обязательным его приложением, и подлежит включению в аукционную документацию и размещению на сайте, так как содержит указание на объем работ, которые необходимо выполнить, на их качественные и технические характеристики.

Обязательное установление заказчиком в документации об аукционе требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика, установлено ч. 2 ст. 34 Закона о размещении заказов.

Данная позиция подтверждается письмом ФАС России ИА/19712, в котором отмечается, что в соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация о торгах должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом:

- к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг;
- к безопасности, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара;
- к размерам, упаковке, отгрузке товара;
- к результатам работ, а также иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика (т.е. содержать объем работ, подлежащих выполнению).

С учетом нормы, предусмотренной ч. 4 ст. 41.8 Закона о размещении заказов, в заявке на участие в аукционе участник размещения заказа должен дать согласие на выполнение конкретного, установленного Заказчиком объема работ. Исходя из этого, в заявке на участие в аукционе участник размещения заказа должен дать согласие на выполнение конкретного, установленного Заказчиком в надлежащем порядке, объема работ, а также в ходе аукциона предложить цену, за которую участник сможет выполнить, установленный документацией об аукционе объем работ. При этом цена и объем работ по строительству должны быть рассчитаны исходя утвержденной проектно-сметной документации.

Таким образом, не имея утвержденной проектно-сметной документации, участник размещения заказа не сможет правильно рассчитать цену и объем работ по строительству здания, строения, сооружения.

Следует учитывать, что в соответствии с ч. 4.1 ст. 9 Закона о размещении заказов цена государственного или муниципального контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения. Исключения в отношении изменения цены работ предусмотрены ч. 4.1 ст.9 Закона о размещении заказов, в соответствии с которым возможно снижение цены контракта без изменения объемов работ.

При размещении заказа на строительство объекта недостаточно использовать данные, указанные в техническом задании, так как такие данные не дают возможности участникам размещения заказа определить объемы работ и их стоимостные показатели.

Так, в соответствии с пунктом 3 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к ее содержанию, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87 проектно-сметная документация состоит из текстовой и графической частей. Текстовая часть содержит сведения в отношении объекта капитального строительства, описание принятых технических и иных решений, пояснения, ссылки на нормативные и (или) технические документы, используемые при подготовке проектной документации и результаты расчетов, обосновывающие принятые решения. Графическая часть отображает принятые технические и иные решения и выполняется в виде чертежей, схем, планов и других документов в графической форме. Каждый раздел проектно-сметной документации включает определенные чертежи.

Так раздел 4 «Конструктивные и объемно-планировочные решения» проектно-сметной документации в графической части должен содержать:

п) поэтажные планы зданий и сооружений с указанием размеров и экспликации помещений;

р) чертежи характерных разрезов зданий и сооружений с изображением несущих и ограждающих конструкций, указанием относительных высотных отметок уровней конструкций, полов, низа балок, ферм, покрытий с описанием конструкций кровель и других элементов конструкций;

с) чертежи фрагментов планов и разрезов, требующих детального изображения;

т) схемы каркасов и узлов строительных конструкций;

у) планы перекрытий, покрытий, кровли;

ф) схемы расположения ограждающих конструкций и перегородок;

х) план и сечения фундаментов.

Раздел «Архитектурные и планировочные решения» проектно-сметной документации в графической части должен содержать:

и) отображение фасадов;

к) цветовое решение фасадов (при необходимости);

л) поэтажные планы зданий и сооружений с приведением экспликации помещений - для объектов непромышленного назначения;

м) иные графические и экспозиционные материалы, выполняемые в случае, если необходимость этого указана в задании на проектирование».

Эти чертежи являются основанием для расчета потребности в конструкциях, материалах, изделиях. Правила определения объемов работ по проектно-сметной документации и их стоимости содержатся в соответствующих СНИПах.

Так как согласно ч. 1 ст. 745 ГК РФ обязанность по обеспечению строительства материалами, в том числе деталями и конструкциями, или оборудованием несет подрядчик, если договором строительного подряда не предусмотрено, что обеспечение строительства в целом или в определенной части осуществляет заказчик, а значит правильное определение объема работ и правильное формирование ценового предложения, соответствующего потребностям заказчика невозможно без ознакомления с проектно-сметной документацией участника размещения заказа до заключения контракта.

Отсутствие проектно-сметной документации в составе документации об аукционе, в том числе аукционов в электронной форме, а также неразмещение ее на официальном сайте в сети Интернет являются нарушением пункта 2 части 4 статьи 22, части 1 статьи 23, частей 2, 7 статьи 34, пункта 1 части 4 статьи 41.6, статьи 41.7 Закона о размещении заказов.

Отсутствие в документации об аукционе полного описания объема выполняемых

работ лишает участников размещения заказа возможности сделать свои предложения в заявке на участие в аукционе по объему и цене выполняемых работ.

Неразмещение заказчиком на официальном сайте в сети Интернет проектно-сметной документации одновременно с документацией об аукционе, приводит к существенным нарушениям норм Закона о размещении заказов, так как данные действия заказчика приводят к ограничению количества участников размещения заказа и выбору победителя с нарушениям требований законодательства о размещении заказа.

Таким образом, проектно-сметная документация в случае размещения заказа на выполнение строительных работ является неотъемлемой частью документации об аукционе, которую в силу законодательства РФ о размещении заказов, необходимо размещать на официальном сайте в сети Интернет. Указанными действиями заказчик обеспечивает свободный доступ участников размещения заказа на соответствующий рынок, чем соблюдается принцип равенства между участниками размещения заказа.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.6 Закона документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, 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.

В целях надлежащего соблюдения пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона, данные сведения входят в состав документации о торгах и должны размещаться на официальном сайте в полном объеме.

Учитывая изложенное, суд приходит к выводу о том, что довод заявителя о том, что в его действиях отсутствует нарушение пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов является необоснованным.

Довод заявителя о том, что в его действиях отсутствует нарушение части 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов не находит своего подтверждения в силу следующего.

В соответствии с частью 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов в документации об аукционе (в том числе в документации об открытом аукционе в электронной форме) указывается обоснование начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), содержащее полученные заказчиком, уполномоченным органом информацию или расчеты и использованные заказчиком источники информации о

ценах товаров, работ, услуг, в том числе путем указания соответствующих сайтов в сети «Интернет» или иного указания.

Вместе с тем, документация об Аукционе, в том числе письмо начальнику Управления строительства и строительной индустрии Кушнир О.С, входящее в состав документации об Аукционе и представленное Заказчиком как обоснование расчета начальной (максимальной) цены государственного контракта, не содержит источников информации о ценах товаров, работ, услуг, - что нарушает часть 2 статьи 19.1 Закона о размещении заказов.

Также является несостоятельным довод заявителя о том, что в его действиях отсутствует нарушение части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

Согласно части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов кроме указанных в частях 1 - 3 статьи 11 Закона о размещении заказов требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Пунктом 5.7 документации об Аукционе установлено требование к участникам размещения заказа о наличии лицензии на осуществление производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 №128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» и Положением о лицензировании производства работ по монтажу, ремонту и обслуживанию средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2011 № 1225.

При этом согласно части 3 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства (далее - лицо, осуществляющее строительство), организует и координирует работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации.

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.

В соответствии с законодательством Российской Федерации о лицензировании

ряд работ или услуг могут выполняться исключительно лицами, обладающими соответствующей лицензией (например, услуги по сбору, транспортировке отходов, услуги по монтажу пожарной сигнализации).

Таким образом, в случае если в документации об Аукционе 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 сбору, транспортировке отходов; услуги по монтажу пожарной сигнализации), то установление требования о предоставлении в составе заявки на участие в торгах копии соответствующей лицензии является нарушением части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов.

По информации с официального сайта Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг Заказчиком предписание от 09.08.2012 по делу № К-1539/12 исполнено.

08.11.2012 между Государственным казенным учреждением Тюменской области «Управление капитального строительства» и ООО «СТС» был заключен государственный контракт № 0167200003412002728-28-П/12.

Суд установил, что оспариваемые Решение и Предписание не создают Заявителю препятствий для осуществления обычной хозяйственной деятельности. В том числе по размещению заказов.

При указанных обстоятельствах, оснований для удовлетворения требований заявителя не имеется.

Согласно статьи 13 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации ненормативный акт может быть признан судом недействительным лишь при одновременном его несоответствии действующему законодательству и нарушении гражданских прав и охраняемых законом интересов лица в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Таким образом, в круг обстоятельств подлежащих установлению при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных актов, действий (бездействий) госорганов входит проверка соответствия оспариваемого акта закону или иному нормативно-правовому акту и проверка факта нарушения оспариваемым актом, действием (бездействием) прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на

них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

На основании изложенного, суд приходит к выводу о том, что оспариваемое решение и предписания ФАС России вынесены в соответствии с действующим законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и не нарушают прав и законных интересов заявителя.

Доказательства, свидетельствующие о нарушении прав заявителя в сфере предпринимательской деятельности, незаконном возложении на него какие-либо обязанностей, создания иных препятствий для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности, как того требует пункт 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации отсутствуют.

Согласно части 3 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

На основании изложенного, в соответствии со ст.ст. 23, 39,41,48,49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ №35-ФЗ «Об электроэнергетике» руководствуясь ст. ст. 65, 67, 68, 71, 167-170, 198-201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявления Государственного казенного учреждения Тюменской области «Управление капитального строительства» о признании недействительными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы от 09.08.2012 по делу №К-1539/12 – отказать.

Проверено на соответствие Федеральному закону от 21.07.2005 №94-ФЗ.

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия (изготовления в полном объеме) в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

С.М.Андрянова

