

Уважаемые члены партнерства!

23 мая 2011 года письмом № ИА/19712 Федеральная антимонопольная служба разъяснила некоторые важные вопросы проведения подрядных торгов.

Так, законодательство о размещении заказов наряду с антимонопольным законодательством **не допускает объединять работы по строительству и проектированию, в том числе включать в состав одного предмета торгов строительными работами и поставку строительного оборудования, поставка и установка которого технологически и функционально не связана со строительными работами.**

Контракт на подготовку проектной документации заключается с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации подготовки проектной документации, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным проектировщиком). Контракт на осуществление строительства - с лицом, обладающим свидетельством, выданным саморегулируемой организацией, о допуске к работам по организации строительства, реконструкции и капитального ремонта, привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора, юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком).

Таким образом, объединение в один предмет торгов работ по подготовке проектной документации и работ по организации строительства:

- 1. является нарушением части 2 статьи 22, части 2 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов в связи с не установлением заказчиком объема работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого контракта**
- 2. является нарушением ст. 17 Закона о защите конкуренции, что приводит к ограничению количества участников размещения заказа или создает участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественные условия участия в торгах**
- 3. влечет по вышеуказанным основаниям выдачу предписания об аннулировании торгов.**

При этом согласно части 2 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации 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, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляется на основании проектной документации, которая содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Проектная документация содержит показатели, связанные с определением соответствия выполняемых работ потребностям заказчика.

Таким образом, отсутствие проектной документации в составе документации о торгах на строительство объекта означает, что заказчик не установил требования к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого контракта, лишает участника размещения заказа обоснованно сформировать свое предложение, и является нарушением части 2 статьи 22, части 2 статьи 34, части 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов, влекущим выдачу предписания о внесении изменений в документацию о торгах.

Во исполнение ч. 2 ст. 34 ФЗ-94 и установление требований к объему работ, подлежащих выполнению в рамках заключаемого контракта проектная документация должна быть представлена в составе документации о торгах.

Большое значение имеет разъяснение Федеральной антимонопольной службы о порядке включения требований в документацию по строительным торгам, в части требований к участникам размещения заказа о соответствии требованиям, которые предъявляются законодательством РФ к лицам осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов.

Представленное разъяснение подтвердило, что отсутствие допуска к работам по организации строительства делает **невозможным** для подрядной организации выступать в роли лица, привлеченного заказчиком, осуществляющего работы по организации и координации строительства по заключенным договорам подряда, в том числе государственным и муниципальным контрактам по результатам проводимых аукционов. А также установило **запрет для заказчиков на требование с таких участников размещения заказа свидетельств о допуске к конкретным видам работ**, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Нарушения в сфере размещения заказа действиями заказчиков для государственных и муниципальных нужд в Сахалинской области, затрагивающими права и законные интересы участников торгов продолжают иметь место.

Однако, при наличии соответствующего разъяснения контролирующего органа по поставленному вопросу их количество должно заметно уменьшиться, заказчик обязан стремиться упорядочивать свою деятельность в правовом поле.

Направляем Вам представленные разъяснения для использования в работе и призываем сообщать в контролирующие органы, администрацию НП СРО «Сахалинстрой» сведения о допущенных заказчиками нарушениях приведенных указаний ФАС РОССИИ.

Специалисты юридического отдела НП СРО «Сахалинстрой» готовы оказать Вам консультативную и реальную юридическую помощь во время рассмотрения Вами условий аукционов и при формировании Вами запросов на разъяснения существа требований аукционов и требований (условий) предложенных заказчиком контрактов.

При этом убедительно просим всех учесть, что участник аукциона может оспорить в будущем незаконность требований заказчика в аукционной документации и в контракте, если до проведения аукциона он задал вопросы заказчику по конкретным требованиям или положениям аукционной документации и приложенного проекта контракта (обязательно) и не получил удовлетворительные ответы, а также, если дополнительно оспорил нерешённые вопросы в контролирующем органе (УФАС по Сахалинской области). Только в этом случае можно рассчитывать на успешное разрешение дела в суде по иску о признании таких торгов недействительными, так как в этом случае беспорным будет только цена аукциона.

Ждём ваших вопросов и готовы оказывать Вам помощь.

Просим обращаться в юридический отдел (начальник Кудинов Евгений, kudinov@ssros.ru или Артюхина Анастасия artyukhina@ssros.ru).

С уважением

Генеральный директор НП СРО «Сахалинстрой» В.П. Мозолевский