

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

05.07.2010 г.

РЕШЕНИЕ

Дело № 6541/03-2010

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

<...>
рассмотрев дело № 6541/03-2010, возбужденное по жалобам общества с ограниченной ответственностью «Регион-Нефть» и общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж» (далее – ООО «Регион-Нефть» и ООО «Строймонтаж», Заявители) на действия уполномоченного органа и муниципального заказчика (муниципальный заказчик – МУ администрация МО «Елхово-озёрское сельское поселение» Цильнинского района Ульяновской области, далее - Заказчик, уполномоченный орган – Отдел по муниципальным закупкам администрации МО «Цильнинский район» Ульяновской области, далее – Уполномоченный орган) при проведении открытого аукциона № 000547 на выполнение работ по реконструкции водопровода в сёлах Елховое Озеро и Кайсарово СХПК «Волга» Цильнинского района Ульяновской области (1 очередь) (начальная (максимальная) цена контракта – 4 897 000,00 руб., дата окончания срока подачи заявок – 12.07.2010 г.) по признакам нарушения Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее – Закон о размещении заказов, Закон), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, в порядке, предусмотренном Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 г. № 379,

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 5003 от 28.06.2010 г. и вх. № 5076 от 30.06.2010 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступили жалобы ООО «Строймонтаж» и ООО «Регион-Нефть» на действия Заказчика и Уполномоченного органа при проведении выше-указанного открытого аукциона.

Содержание жалоб составило указание на следующее.

В нарушение части 2 статьи 4 Закона о размещении заказов уполномоченным органом при размещении заказа является Отдел по муниципальным закупкам администрации МО «Цильнинский район» Ульяновской области. Передача полномочий органами местного самоуправления от поселений в районы противоречит порядку, закрепленному Федеральным законом «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ (далее - Федеральный закон от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ), в соответствии с которым полномочия органов местного самоуправления, указанные в ст. 17 указанного закона, осуществляются органами местного самоуправления поселений, органами местного самоуправления городских округов и органами местного самоуправления муниципальных районов самостоятельно, а в случае, если создан орган местного самоуправления, уполномоченный на осуществление функций по размещению заказов для муниципальных заказчиков, указанные уполномоченные органы осуществляют функции по размещению заказов для муниципальных заказчиков, определенные решением о создании соответствующего уполномоченного органа, за исключением подписания муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд. Порядок взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков должен устанавливаться решением о создании такого уполномоченного органа.

Вх. № 5146 от 02.07.2010 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступили дополнения к жалобе ООО «Регион-Нефть» содержащие указание на следующее.

По мнению заявителя, допущено нарушение части 2 статьи 34 Закона о размещении заказов, а именно в приложении к аукционной документации отсутствует проект по реконструкции, что не позволяет участникам размещения заказа определить соответствие и объем выполняемых работ потребностям заказчика.

На заседании Комиссии 02.07.2010 г. представители заявителей ООО «Строймонтаж» и ООО «Регион-Нефть» доводы, изложенные в жалобах, поддержали.

Представитель Заказчика на заседание комиссии 02.07.2010 г. не явился (доказательство надлежащего уведомления – отчеты об отправке факса 30.06.2010 г. в 08.28 и 01.07.2010 г. в 11.17), представив письменные пояснения (вх. № 5201 от 02.07.2010 г. и № 5193 от 02.07.2010 г.) содержащие указание на следующее.

Заказчик считает жалобы ООО «Строймонтаж» и ООО «Регион-Нефть» необоснованными по основаниям, указанным в возражениях Уполномоченного органа.

Представитель Уполномоченного органа относительно доводов жалоб Заявителей представила письменные пояснения (вх. № 5202 от 02.07.2010 г. и вх. № 5192 от 02.07.2010 г.), содержащие указание, в том числе, на следующее.

В соответствии с пунктом 4 статьи 15 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ органы местного самоуправления отдельных поселений, входящих в состав муниципального района, вправе заключать соглашения с органами местного самоуправления муниципального района о передаче им осуществления части своих полномочий за счет межбюджетных трансфертов, предоставляемых из бюджетов этих поселений в бюджет муниципального района в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации.

В целях передачи полномочий МО «Елховоозёрское сельское поселение» по проведению торгов по закупке и поставке товаров, работ и услуг для муниципальных нужд МО «Елховоозёрское сельское поселение» в ведение МО «Цильнинский район» между указанными муниципальными образованиями было заключено соответствующее соглашение. Данное соглашение утверждено решениями советов депутатов МО «Елховоозёрское сельское поселение» (от 29.12.2006г № 90) и МО «Цильнинский район» (от 14.02.2007г № 349) и действует с 01.02.2007 до 31.12.2010 г. включительно.

В этой связи, МО «Цильнинский район» вправе осуществлять полномочия по размещению муниципального заказа для

муниципальных нужд МО «Елховоозёрское сельское поселение».

Также представитель Уполномоченного органа указала, что Заявители не являются участниками размещения муниципального заказа, в отношении которого поданы жалобы.

Правом обжалования действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии обладает любой участник размещения заказа (часть 1 статьи 57 Закона о размещении заказов).

Согласно положениям статьи 8 Закона о размещении заказов участниками размещения заказов являются лица, претендующие на заключение государственного или муниципального контракта. Участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

При размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются определенные обязательные требования к участникам размещения заказа (статья 11 Закона о размещении заказов). Вместе с тем, нормативными положениями установлены определенные условия допуска к участию в торгах (статья 12 Закона о размещении заказов).

Внеплановая проверка осуществляется 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, а также в целях контроля за исполнением предложений или предписаний, направленных или вынесенных в соответствии с частями 8 и 10 статьи 17 Закона о размещении заказов.

Частью 1 статьи 24 Закона о размещении заказов, с учетом части 8 статьи 34 Закона предусмотрено право любого участника размещения заказа направить в письменной форме, в том числе в форме электронного документа, заказчику, уполномоченному органу запрос о разъяснении положений аукционной документации. В течение двух рабочих дней со дня поступления указанного запроса заказчик, уполномоченный орган обязаны направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений аукционной документации, если указанный запрос поступил к заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

Заказчик, уполномоченный орган по собственной инициативе или в соответствии с запросом участника размещения заказа вправе принять решение о внесении изменений в конкурсную документацию не позднее чем за пять дней до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе (часть 3 статьи 24 Закона о размещении заказов).

Учитывая изложенное, лицо становится участником размещения заказов с того момента, когда оно в установленном порядке открыто изъявило желание заключить государственный или муниципальный контракт. В зависимости от способа размещения заказа это может быть подача заявки на участие в конкурсе или аукционе, котировочной заявки.

Сами по себе ознакомление претендента с документацией в электронном виде (без извещения в той или иной форме заказчика либо уполномоченного органа о своих намерениях, притязаниях) и его обращение в контролирующий орган или суд (сразу, без открытого выражения воли перед этими лицами) не могут рассматриваться как необходимые и достаточные условия для признания жалобы поданной надлежащим субъектом (часть 1 статьи 57 Закона о размещении заказов).

Государственный контроль осуществляется в целях восстановления публичного порядка и нарушенных гражданских прав, в том числе прав заявителя, что прямо предусмотрено частью 1 статьи 57 Закона о размещении заказов.

Ничем не ограниченный контроль может мешать реализации общественных отношений, охраняемых законом, нарушить баланс публичных и частных интересов. Ограниченный круг субъектов обжалования (по определенному юридическому интересу в исходе дела) призван исключить необоснованные жалобы, способные внести неоправданную дезорганизацию в правоотношения, породить те или иные злоупотребления в сфере размещения заказов.

Иное толкование вышеуказанных положений, предполагающее право неограниченного круга лиц на обжалование действий заказчика, уполномоченного органа и иных лиц в порядке главы 8 Закона о размещении заказов может привести к ситуации прямо противоположной целям данного Федерального закона, указанным в части 1 статьи 1 Закона, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В этой связи ООО «Строймонтаж» и ООО «Регион-Нефть» нельзя признать участниками размещения заказа и, как следствие, Заявители не приобрели правовых и фактических оснований для подачи жалобы и её рассмотрения уполномоченным органом, так как данное лицо не проявило разумного интереса к обеспечению своего участия в торгах.

Основания, на которые ссылается заявитель в обоснование своей жалобы, носят формальный характер и каким-либо образом его прав и законных интересов не затрагивают и не нарушают. В жалобе также не указывается какие права и законные интересы заявителя нарушены, что является необходимым условием рассмотрения соответствующей жалобы.

Заявитель жалобы также не воспользовался предоставленным законодательством о размещении заказа возможностями для защиты своих прав и законных интересов в форме запроса о разъяснении положений аукционной документации, что также является одним из обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии у заявителя юридического интереса добросовестного участника хозяйственного оборота.

На основании изложенного, представитель Уполномоченного органа считает жалобы ООО «Строймонтаж» и ООО «Регион-Нефть» необоснованными.

В рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 16:30 05.07.2010 г. для предоставления дополнительных материалов по делу.

У ООО «Регион-Нефть» было запрошено документальное доказательство размещения проектно-сметной документации на официальном сайте не в полном объеме.

На заседании Комиссии 05.07.2010 г. ООО «Регион-Нефть» были представлены запрашиваемые материалы (вх. № 5219 от 05.07.2010 г.).

Вх. № 5217 от 05.07.2010 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступили дополнения к жалобе от ООО «Регион-Нефть», содержащие указание на следующее.

По мнению Заявителя, Заказчиком было допущено нарушение части 2 статьи 16 Закона о размещении заказов, так как в соответствии с данной нормой Заказчик должен разместить документацию об аукционе на официальном сайте МО «Елховоозерское сельское поселение», а в случае, если у муниципального образования отсутствует официальный сайт, Заказчик размещает информацию о размещении заказов на официальном сайте субъекта РФ, в границах которого расположено такое муниципальное образование, что сделано не было.

Рассмотрев имеющиеся материалы, а также проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов внеплановую проверку, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «Строймонтаж» обоснованной, жалобу ООО «Регион-Нефть» частично обоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

1. Относительно доводов ООО «Строймонтаж» и ООО «Регион-Нефть» о том, что Заказчиком допущено нарушение части 2 статьи 4 Закона о размещении заказов Комиссия поясняет следующее.

Частью 2 статьи 4 Закона о размещении заказов предусмотрено, что в случае, если созданы федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, уполномоченные на осуществление функций по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков (далее также - уполномоченный орган), указанные уполномоченные органы осуществляют функции по размещению заказов для государственных или муниципальных заказчиков, определенные решением о создании соответствующего уполномоченного органа, за исключением подписания государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. При этом государственные или муниципальные контракты подписываются государственными или муниципальными заказчиками. Порядок взаимодействия уполномоченного органа и государственных или муниципальных заказчиков должен устанавливаться решением о создании такого уполномоченного органа.

Вместе с тем, решением Совета депутатов МО «Елховоозерское сельское поселение» от 29.12.2006 г. № 90 и решением Совета депутатов МО «Цильнинский район» от 14.02.2007 г. № 349 утверждено «Соглашение между МО «Цильнинский район» и МО «Елховоозерское сельское поселение» о передаче полномочий по проведению конкурсов по закупке и поставке товаров, работ и услуг для муниципальных нужд МО «Елховоозерское сельское поселение». В соответствии с пунктом 1.2 указанного соглашения администрация МО «Елховоозерское сельское поселение» передает администрации МО «Цильнинский район» полномочия по организации закупок и размещению заказов для муниципальных нужд.

Конкретное полномочие (право) на принятие решения о создании уполномоченного органа в соглашении, утвержденном решением Совета депутатов МО «Елховоозерское сельское поселение» от 29.12.2006 г. № 90 и решением Совета депутатов МО «Цильнинский район» от 14.02.2007 г. № 349, не указано.

Таким образом, исходя из представленных документов необходимо сделать вывод, что Заказчиком решение о создании уполномоченного органа, предусмотренное частью 2 статьи 4 Закона о размещении заказов, не принималось, иному лицу не делегировалось.

Следовательно, жалоба ООО «Строймонтаж» является обоснованной, жалоба ООО «Регион-Нефть» в данной части является обоснованной.

2. Относительно доводов ООО «Регион-Нефть» о том, что на официальном сайте проектная документация представлена в неполном объеме, Комиссия Ульяновского УФАС поясняет следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Законом 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, 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.

Таким образом, документация об аукционе должна содержать исчерпывающий перечень существенных для государственного или муниципального заказчика характеристик поставляемых товаров, оказываемых услуг и выполняемых работ.

Исходя из вышеизложенного, решение об объеме проектно-сметной документации, подлежащей размещению на сайте принимается заказчиком самостоятельно, исходя из собственных потребностей.

Таким образом, в данной части жалоба ООО «Регион-Нефть» необоснованна.

3. Относительно доводов ООО «Регион-Нефть» о том, что аукционная документация не размещена на сайте субъекта, Комиссия отмечает следующее.

Часть 2 статьи 16 Закона о размещении заказов предусматривает, что в случае, если у муниципального образования нет официального сайта, муниципальный заказчик размещает информацию о размещении заказов на официальном сайте субъекта Российской Федерации, в границах которого расположено такое муниципальное образование.

Согласно пояснениям представителя Уполномоченного органа у МО «Елховоозерское сельское поселение» отсутствует свой официальный сайт в сети Интернет, информация о размещаемом заказе была размещена 18.06.2010 г. на официальном сайте МО «Цильнинский район» www.cilna.ru.

Вместе с тем, в нарушении части 2 статьи 16 Закона о размещении заказов на официальном сайте Ульяновской области www.ul-goszak.ru было размещено только извещение о проведении указанного открытого аукциона (извещение № 000547).

Учитывая, что полномочие по размещению на официальном сайте информации о размещении заказа в соглашении, утвержденном решением Совета депутатов МО «Елховоозерское сельское поселение» от 29.12.2006 г. № 90 и решением Совета депутатов МО «Цильнинский район» от 14.02.2007 г. № 349, не указано, другому лицу не делегировано, то Комиссия приходит к выводу, что нарушение части 2 статьи 16 Закона о размещении заказов допущено Заказчиком.

Таким образом, в данной части жалоба ООО «Регион-Нефть» в указанной части является обоснованной.

4. Относительно доводов представителей Уполномоченного органа о том, что Заявители не являются участниками размещения заказа, так как не подавали заявки на участие в указанном открытом аукционе, Комиссия поясняет следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 57 Закона о размещении заказов любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном главой 8 Закона, действия (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, оператора электронной площадки, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа.

Согласно части 2 статьи 57 Закона о размещении заказов в случае, если обжалуемые действия (бездействия) совершены после начала соответственно вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок на участие в аукционе, рассмотрения и оценки котировочных заявок, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником размещения заказа, подавшим соответственно заявку на участие в конкурсе, заявку на участие в аукционе, котировочную заявку.

Из смысла статьи 8 Закона о размещении заказов следует, что лицо становится участником размещения заказа, если претендует на заключение контракта. С момента размещения на официальном сайте информации о проведении торгов и до даты подачи заявки на участие в конкурсе (аукционе) юридическое или физическое лицо, имеющее намерение претендовать на заключение государственного (муниципального) контракта, является потенциальным участником размещения заказа, поскольку оно может подать или не подать заявку (при наличии определенных ограничивающих условий) на участие в торгах. При этом лицо, участвующее в размещении заказа, становится участником аукциона лишь по результатам рассмотрения аукционной комиссией заявок на участие в аукционе (часть 3 статьи 36 Закона о размещении заказов).

Согласно извещению о проведении открытого аукциона № 000547 датой окончания приема заявок на участие в указанном аукционе является 12.07.2010 г., вместе с тем, жалобы ООО «Строймонтаж» и ООО «Регион-Нефть» - потенциальных участников

размещения заказа, поданы в Ульяновское УФАС России 28.06.2010 г. (вх. № 5003 от 28.06.2010 г.) и 30.06.2010 г. (вх. № 5076 от 30.06.2010 г.), то есть до проведения процедуры рассмотрения заявок на участие в аукционе.

Таким образом, жалобы ООО «Строймонтаж» и ООО «Регион-Нефть» приняты к производству Ульяновским УФАС России правоммерно.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь частью 5 статьи 17, частями 1, 2, 4 статьи 57, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Административным регламентом, утвержденным приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строймонтаж» обоснованной.
2. Признать жалобу ООО «Регион-Нефть» частично обоснованной.
3. Признать в действиях заказчика нарушение части 2 статьи 4, части 2 статьи 16 Закона о размещении заказов.
4. Обязать заказчика и уполномоченный орган устранить допущенные нарушения путем продления срока приема заявок на участие в указанном аукционе в порядке, предусмотренном действующим законодательством и размещения информации о размещении заказов на официальном сайте субъекта РФ, на что выдать предписание.
5. Передать материалы дела № 6541/03-2010 уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 7 статьи 19.5.

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

МУ Администрации МО «Елховоозёрское сельское поселение»

433604, Ульяновская область, Цильнинский р-н, с. Елховое Озеро, ул. Советская, 32

Администрации МО «Цильнинский район»

433610, Ульяновская область, с. Б.Нагаткино, ул. Садовая, 4, 1 этаж, каб. № 27

ПРЕДПИСАНИЕ № 61

05.07.2010 г.

г. Ульяновск

№ 6541/03-2010

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

<...>

руководствуясь частями 1, 2, 4 статьи 57, на основании частей 1, 4, 5, 9 статьи 17, части 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ (далее – Закон о размещении заказов) и на основании своего решения от 05.07.2010 г. по делу № 6541/03-2010, возбужденного по жалобам общества с ограниченной ответственностью «Регион-Нефть» и общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж» (далее – ООО «Регион-Нефть» и ООО «Строймонтаж»), Заявители) на действия уполномоченного органа и муниципального заказчика (муниципальный заказчик – МУ администрация МО «Елховоозёрское сельское поселение» Цильнинского района Ульяновской области, далее - Заказчик, уполномоченный орган – Отдел по муниципальным закупкам администрации МО «Цильнинский район» Ульяновской области, далее – Уполномоченный орган) при проведении открытого аукциона № 000547 на выполнение работ по реконструкции водопровода в сёлах Елховое Озеро и Кайсарово СХПК «Волга» Цильнинского района Ульяновской области (1 очередь) (начальная (максимальная) цена контракта – 4 897 000,00 руб., дата окончания срока подачи заявок – 12.07.2010 г.) о нарушении Заказчиком части 2 статьи 16 Закона о размещении заказов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному учреждению Администрации муниципального образования «Елховоозёрское сельское поселение», Администрации муниципального образования «Цильнинский район» в срок до 16.07.2010 г. устранить нарушения части 2 статьи 16 Закона о размещении заказов путем продления срока приема заявок на участие в указанном аукционе, в порядке, предусмотренном действующим законодательством и размещения документации на официальном сайте субъекта Российской Федерации, на что выдать предписание.

В срок до 23.07.2010 г. представить письменное доказательство исполнения настоящего предписания.

<...>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.