

РЕШЕНИЕ

Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 29 января 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 11 февраля 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лучников Р.В. – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления;

Захарова О.А. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт;

Терентьева А.В. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

- ответчик по делу – Администрация Окуловского городского поселения – о месте и времени рассмотрения дела извещен, на рассмотрение дела не явился, заявил ходатайство исх. № 91 от 28.01.2013 о рассмотрении дела в его отсутствие,

рассмотрев дело № 9 от 05.12.2012 по признакам нарушения Администрацией Окуловского городского поселения (174350, Новгородская обл., г. Окуловка, ул. Кирова, д. 8; далее – Администрация) части 2 статьи 17 Федерального [закона](#) от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Новгородского УФАС России от 04.10.2012 № 264 специалистами Новгородского УФАС России проведено контрольное мероприятие по проверке соблюдения Администрацией как органом местного самоуправления антимонопольного законодательства.

В результате проверки соблюдения Администрацией антимонопольных требований при проведении торгов (открытых конкурсов) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Администрации установлено следующее.

В феврале-марте 2011 года Администрацией как муниципальным заказчиком проводилось размещение муниципального заказа путем проведения открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на оказание услуг обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств (ОСАГО) для Администрации Окуловского городского поселения, извещение № 0150300004511000002 о проведении которого было размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 21.02.2011 (начальная (максимальная) цена контракта – 2 493,16 рублей) (далее – открытый конкурс № 0150300004511000002).

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, регулирует Федеральный закон «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (с изм. и доп., далее – Закон о размещении заказов).

В соответствии с частью 1 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации аукционы и конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Согласно части 1 статьи 8 Закона о размещении заказов 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.

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о размещении заказов участие в размещении заказов может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

В соответствии с пунктом 10 части 4 статьи 22 Закона о размещении заказов конкурсная документация должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона.

Часть 11 Закона о размещении заказов устанавливает следующие обязательные требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов:

- соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов;

- непроведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

- неприостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе;

- отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным

налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято.

В соответствии с частью 2 статьи 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов заказчик, уполномоченный орган вправе установить также следующие требования к участникам размещения заказа:

- обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности, за исключением случаев размещения заказа на создание произведения литературы или искусства (за исключением программ для ЭВМ, баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;
- отсутствие в предусмотренном настоящим Федеральным [законом](#) реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках размещения заказа.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о размещении заказов Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа, кроме указанных в [частях 1 - 3](#) настоящей статьи требований и установленных в соответствии со [статьей 55.3](#) настоящего Федерального закона требований (особенности размещения заказа в соответствии с решением Правительства Российской Федерации).

В свою очередь, пунктом 1.6.4 раздела 1.2 «Общие условия проведения конкурса» конкурсной документации установлено, что никакое аффилированное лицо Заказчика, Уполномоченного органа, имеющее непосредственную организационно-правовую или финансовую зависимость от Заказчика, Уполномоченного органа, выраженную в форме актов учредительства, финансового участия, холдинга, не может подать заявку на участие в конкурсе, если только не будет доказано, что отсутствует достаточная степень общности собственности и/или организационно-правового устройства, позволяющая Заказчику, Уполномоченному органу влиять на управление и принятие решений такого аффилированного лица и осуществлять контроль за его деятельностью, что вызывает конфликт интересов.

Пунктом 1.6.5 раздела 1.2 конкурсной документации установлено, что специализированная организация, если таковая была привлечена Заказчиком, Уполномоченным органом для выполнения части функций по размещению заказа в отношении данного конкурса, а также ее дочерние структуры не являются правомочными по участию в конкурсе. Если Заказчиком, уполномоченным органом будет выявлено участие такой организации, такая заявка будет отклонена.

Пунктом 1.6.6 раздела 1.2 конкурсной документации установлено, что участник

размещения заказа, который может оказывать влияние на деятельность специализированной организации, также не может подать заявку на участие в конкурсе.

В свою очередь в разделе 1.3 «Информационная карта» конкурсной документации указано: «Следующая информация и данные для конкретного конкурса на подлежащие закупке товары, выполнение работ, оказание услуг изменяют и/или дополняют положения раздела 1.2 «Общие условия проведения конкурсов». При возникновении противоречия положения настоящего документа имеют приоритет над положениями Раздела 1.2 «Общие условия проведения конкурсов». При этом в Информационной карте пункты 1.6.4-1.6.6 отсутствуют.

Вместе с тем сформулированная вышеуказанным образом документация по проведению рассматриваемого открытого конкурса, во-первых, в своей общей части (раздел 1.2 «Общие условия проведения конкурса») прямо противоречит действующему законодательству, поскольку содержит дополнительные требования, ограничивающие круг участников размещения заказа, установление которых вообще не предусмотрено Законом о размещении заказов. Во-вторых, с учётом своей непрозрачности в целом (множество отсылок, множество пунктов, имеющих схожее написание (например, 1.2 и 1.2)), создаёт условия для введения участников размещения заказа путём проведения конкурса, являющихся лицами, перечисленными в пунктах 1.6.4-1.6.6 раздела 1.2 «Общие условия проведения конкурса», в заблуждение относительно возможности (не возможности) принятия ими участия в конкурсе. В-третьих, в действующем законодательстве отсутствует понятие «аффилированное лицо».

Подтверждением наличия негативных последствий в виде необоснованного ограничения круга участников конкурса вследствие содержащихся в конкурсной документации нарушений и недостатков может являться то, что рассматриваемый конкурс признан несостоявшимся по причине подачи на участие в нём только одной заявки.

Таким образом, муниципальным заказчиком – Администрацией – в конкурсной документации установлены дополнительные требования к участникам размещения заказа путём проведения рассматриваемого открытого конкурса, не предусмотренные Законом о размещении заказов, которые ограничили доступ к участию в конкурсе.

Следовательно, в действиях муниципального заказчика содержится нарушение части 4 статьи 11 Закона о размещении заказов, выразившееся в установлении требований к участникам размещения заказа, не предусмотренных Законом о размещении заказов, которые ограничили доступ к участию в торгах (открытому конкурсу).

Согласно части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными [частью 1](#) настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, если организаторами или заказчиками торгов, запроса котировок являются, в том числе, органы местного самоуправления, а также при проведении торгов, запроса котировок на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в

торгах, запросе котировок.

Учитывая вышеизложенное, в действиях муниципального заказчика – Администрации – содержится нарушение части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в не предусмотренном федеральными законами или иными нормативными актами ограничении доступа к участию в торгах (вышеуказанном открытом конкурсе) путём установления к участникам размещения заказа требований, не предусмотренных Законом о размещении заказов.

Руководствуясь статьей 17, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях органа местного самоуправления – Администрации Окуловского городского поселения (174350, Новгородская обл., г. Окуловка, ул. Кирова, д. 8) – при проведении торгов (открытого конкурса) на право заключения муниципального контракта на оказание услуг обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств (ОСАГО) для Администрации Окуловского городского поселения, извещение № 0150300004511000002 о проведении которого было размещено на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 21.02.2011, нарушение части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в не предусмотренном федеральными законами или иными нормативными актами ограничении доступа к участию в торгах путём установления к участникам размещения заказа требований, не предусмотренных Законом о размещении заказов.
2. Выдать органу местного самоуправления – Администрации Окуловского городского поселения – обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Председатель Комиссии

Р.В. Лучников

Члены Комиссии

О.А. Захарова

А.В. Терентьева

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частями 2.1-2.6 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.