Р Е Ш Е Н И Е

21 апреля 2011 года город Нижний Новгород

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

Смирнов С.В.	-	председатель комиссии, заместитель руководителя управления,
Суховейко О.Л.	-	член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов,
Талялев А.О.	-	член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов,

с участием:

Радионова И.В.	-	генерального директора ООО «ЭКОПолигон» (приказ о назначении №1/К от 24.08.2008),
Радионова О.В.	-	представителя ООО «ЭКОПолигон» (доверенность №6 от 04.02.2011),
Лашко Г.Н.	-	представителя администрации города Дзержинска Нижегородской области (доверенность №35 от 21.04.2011),
Кузьмичевой Ю.В.	-	представителя администрации города Дзержинска Нижегородской области (доверенность №36 от 21.04.2011),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЭКОПолигон» (далее также – ООО «ЭКОПолигон», заявитель) на действия аукционной комиссии администрации города Дзержинска Нижегородской области при размещении заказа на выполнение работ для муниципальных нужд,

у с т а н о

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «ЭКОПолигон» о нарушении администрацией города Дзержинска Нижегородской области требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ликвидации захоронения отходов химических веществ, обнаруженных на территории промзоны г. Дзержинска Нижегородской области № 0132300001711000217 (далее также – аукцион в электронной форме).

По мнению заявителя, администрация города Дзержинска Нижегородской области в документации об открытом аукционе в электронной форме установила неправомерные требования к участнику размещения заказа, что не соответствует требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее также - Закон о размещении заказов).

На заседании комиссии Нижегородского УФАС России представители ООО «ЭКОПолигон» поддержали изложенные в жалобе позицию и требования в полном объеме.

Представители администрации города Дзержинска Нижегородской области Нижегородской области считают, что документация рассматриваемого открытого аукциона в электронной форме составлена в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав их в совокупности с имеющимися в деле материалами и осуществив внеплановую проверку рассматриваемого размещения заказа в соответствии с требованиями 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, пришла к следующим выводам.

1) 24.02.2011 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на электронной площадке ЗАО «ММВБ-Информационные технологии» www.etp-micex.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ликвидации захоронения отходов химических веществ, обнаруженных на территории промзоны г. Дзержинска Нижегородской области (№ 0132300001711000217) и документация об аукционе в электронной форме.

Оператором электронной площадки является закрытое акционерное общество «ММВБ-Информационные технологии» (далее также - ЗАО «ММВБ-Информационные технологии»).

Предметом данного размещения заказа является право на заключение муниципального контракта на выполнение работ по ликвидации захоронения отходов химических веществ, обнаруженных на территории промзоны г. Дзержинска Нижегородской области.

Муниципальным заказчиком данного размещения заказа выступает администрация города Дзержинска Нижегородской

области, начальная (максимальная) цена контракта – 1 057 000, 00 рублей.

2) Часть 1 статьи 41.6 Закона о размещении заказов определяет, что документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 Закона о размещении заказов.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

Частью 5 статьи 41.6 Закона о размещении предусмотрено, что документация об открытом аукционе в электронной форме наряду с предусмотренными частями 3 и 4 статьи 41.6 Закона о размещении заказов сведениями должна содержать требования к участникам размещения заказа, установленные в соответствии со статьей 11 Закона о размещении заказов.

Пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов установлено, что участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Кроме того, по смыслу пункта 2 части 6 статьи 41.8 Закона о размещении заказов вторая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Таким образом, в случае, если деятельность по выполнению работ, являющихся предметом открытого аукциона в электронной форме, подлежит в соответствии с законодательством Российской Федерации лицензированию, участник размещения заказа обязан иметь соответствующую лицензию и представить ее копию в составе своей заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме.

Предметом рассматриваемого муниципального контракта является выполнение работ по ликвидации захоронения отходов опасных химических веществ. Объем подлежащих выполнению работ, в том числе по транспортировке на склад временного хранения, ответственное хранение на складе, размещению опасных веществ на специализированном полигоне и предоставлению документов, подтверждающих прием и утилизацию отходов на специализированном полигоне, определен разделом 1 документации об аукционе и Приложением № 1 к проекту муниципального контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об открытом аукционе в электронной форме. Кроме того, пунктом 4.1 документации об открытом аукционе установлено требование о наличии у участника размещения заказа копии лицензии на «осуществление деятельности по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировки, размещению опасных отходов, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, предусматривающей осуществление деятельности с цианосодержащими отходами (общий код по ФККО 500 000 00 00 00 0)».

В соответствии с Федеральным законом №128-ФЗ от 08.08.2001 «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, размещению отходов I - IV класса опасности подлежит лицензированию (не подлежит лицензированию деятельность по накоплению отходов I - V класса опасности, а также деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортированию, размещению отходов V класса опасности). Классы опасности отходов определены статьей 41 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления».

Однако в документации об открытом аукционе в электронной форме конкретно не прописано, к какому классу опасности относятся отходы, работа с которыми является предметом муниципального контракта. Кроме того, не указано к какому коду (согласно Приказу №786 от 02.12.2002) могут относиться работы по ликвидации захоронения отходов опасных химических веществ, выполнение которые является предметом муниципального контракта, учитывая, что такие отходы, как установлено со слов представителей администрации города Дзержинска Нижегородской области, являются солями металлов, что подтверждается письмом ФГУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Нижегородской области в городе Дзержинске, Володарском районе от 28.03.2011 № 276-л.

Изложенное свидетельствует о нарушении заказчиком, разработавшим документацию об открытом аукционе в электронной форме подобным образом, положений части 5 статьи 41.6 Закона о размещении заказов и обоснованности жалобы в данной части.

Довод заявителя о том, что участник размещения заказа, не имея лицензии на работу с определенными отходами, не сможет привлечь субподрядную организацию, являющиеся необходимой в связи со следующим.

Пунктом 1 статьи 706 Гражданского Кодекса Российской Федерации определено, 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.

Из анализа документации об открытом аукционе и проекта муниципального контракта не следует, что подрядчик обязан выполнять работы по контракту лично, следовательно, в данном случае он вправе привлекать для выполнения работ по контракту субподрядные организации, что не отрицается представителями администрации города Дзержинска Нижегородской области, присутствующими на заседании комиссии Нижегородского УФАС России.

В связи с тем, что пунктом 3.25 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 выявленное нарушение не повлияло и не могло повлиять на размещение рассматриваемого заказа, комиссия Нижегородского УФАС России считает, что в данном случае отсутствует необходимость выдачи муниципальному заказчику - администрации города Дзержинска Нижегородской области предписания об устранении допущенных нарушений, предусмотренного частью 9 статьи 17 Закона о размещении заказов.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов

р е ш и л а

1). Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЭКОПолигон» на действия администрации города Дзержинска Нижегородской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ликвидации захоронения отходов химических веществ, обнаруженных на территории промзоны г. Дзержинска Нижегородской области обоснованной, в части не установления в документации об открытом аукционе

в электронной форме требования о наличии у участника размещения заказа конкретной лицензии на право осуществления деятельности по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, размещению отходов по предмету муниципального контракта. В остальной части названную жалобу признать необоснованной.

2). Признать муниципального заказчика - администрацию города Дзержинска Нижегородской области нарушившим положения части 5 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд".

3). Муниципальному заказчику - администрации города Дзержинска Нижегородской области предписания об устранении допущенных нарушений не выдавать в связи с отсутствием влияния на результаты размещения заказа.

4). Передать материалы дела уполномоченному лицу Нижегородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возможности возбуждения административного производства по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 9 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии С.В. Смирнов

Члены комиссии О.Л. Суховейко

А.О. Талялев