

РЕШЕНИЕ

по делу № 1034-12-а

12.02.2013 г.

г. Пермь

Резолютивная часть решения оглашена "12" февраля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено "16" февраля 2013 г.

Комиссия Пермского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии -

Члены Комиссии: -

-

рассмотрев дело №1034-12-а, возбужденное признакам нарушения **Муниципальным автономным образовательным учреждением «Средняя общеобразовательная школа №60» г. Перми** ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее также – Закон о защите конкуренции) выразившегося в создании отдельным хозяйствующим субъектам, выполнявшим работы по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объектов отрасли образования, расположенных на территории Пермского края преимущественных условий участия в торгах на право заключения договора на выполнение комплекса работ по капитальному ремонту здания МАОУ «СОШ №60»,

УСТАНОВИЛА:

08.11.2012 г. в Пермское УФАС России поступило заявление Контрольно – аналитического департамента администрации г. Перми о проверке на соответствие антимонопольному законодательству действий Муниципального

автономного образовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа №60» г. Перми (далее также – МАОУ «СОШ №60») при организации и проведении открытого конкурса на право заключить договор на исполнение функций генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания МАОУ «СОШ №10». Извещение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» на сайте Администрации г. Перми www.goroperm.ru (далее также – Торги).

В заявлении в частности указано, что помимо прочего к участникам Торгов предъявлялись требования о представлении в составе заявки копии:

- актов итоговой проверки на соответствие объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края;
- заключений соответствия объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края.

Согласно раздела 10 Конкурсной документации в случае не соответствия заявки требованиям к содержанию, составу, оформлению, и форме заявки, заказчик, конкурсная комиссия обязаны отстранить такого участника от участия в Конкурсе на любом этапе проведения.

По мнению заявителя, утвердив вышеуказанные требования конкурсной документации, организатор торгов, фактически сократил круг потенциальных участников Торгов, создав при этом, преимущественные условия участия в торгах лицам, осуществлявшим ранее строительные работы в объектах капитального строительства, находящихся на территории Пермского края, что свидетельствует о наличии в действиях ответчика нарушения ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно письменной и устной позиции представителя МАОУ «СОШ №60» допущенное правонарушение фактически не имело результатом ограничение, устранение конкуренции.

Представитель заинтересованного лица (ООО «Полярис») на заседании Комиссии Пермского УФАС России поддержал доводы ответчика, а также уточнил, что в настоящий момент контракт, заключенный по результатам Торгов фактически исполнен.

Изучив представленные документы и информацию, выслушав доводы сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

07.02.2012 г. на официальном сайте администрации г. Перми в сети «Интернет» www.goroperm.ru было размещено извещение о проведении МАОУ «СОШ №60» открытого конкурса на право заключить договор на исполнение функций генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания МАОУ «СОШ №60».

В силу ч. 2 ст. 448 Гражданского кодекса РФ конкурс - это форма проведения торгов. Выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Состав конкурсной комиссии для проведения Торгов утвержден приказом директора МАОУ «СОШ №60» №12 от 19.01.2012 г.

Конкурсная документация на проведение Торгов утверждена директором МАОУ «СОШ №60» от 01.02.2012 г.

Требования к участникам Торгов, а также к содержанию, составу, оформлению и форме заявок на участие в Торгах установлены разделами 3, 4 конкурсной документации соответственно.

Так согласно п. 7 раздела 3 конкурсной документации участники Торгов должны соответствовать требованию «Опыт и деловая репутация»: Выполнение за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, работ по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта капитального строительства, стоимость которого составляет не менее чем пятьдесят миллионов рублей.

Для подтверждения соответствия участника Торгов указанному требованию, в силу п. 6 раздела 4 конкурсной документации заявка на участие в Торгах должна, в т.ч. содержать:

- копии актов итоговой проверки на соответствие объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края;

- копии заключения соответствия объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края;

В силу раздела 10 конкурсной документации «Рассмотрение заявок на участие в конкурсе» конкурсная комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией. В случае несоответствия заявки требованиям к содержанию, составу, оформлению и форме заявки, установления недостоверных сведений, содержащихся в документах, представленных участником открытого конкурса, установления факта несоответствия участника открытого конкурса основным требованиям, установленным в соответствии с п. 2-6 раздела 3 конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в конкурсе на любом этапе его проведения.

Согласно п. 1.1 Положения о инспекции государственного строительного надзора Пермского края, утвержденного Указом Губернатора Пермского края от 05.07.2006 N 129 Инспекция является исполнительным органом государственной власти Пермского края, осуществляющим на его территории реализацию полномочий субъекта Российской Федерации - Пермского края в сфере государственного строительного надзора и в сфере контроля и надзора в области долевого

строительства многоквартирных домов и(или) иных непроизводственных объектов недвижимости.

Таким образом, участие в Торгах могли принять только лица, ранее осуществлявшие работы по строительству, реконструкции или капитальному ремонту зданий, расположенных на территории Пермского края.

В случае же установления факта отсутствия у лица, подавшего заявку, опыта проведения вышеуказанных работ конкурсная комиссия обязана в любом случае отстранить от участия в Торгах лицо, подавшее такую заявку.

При этом, документов, свидетельствующих о наличии у конкурсной комиссии полномочий на отмену, либо изменение требований к участникам Торгов, установленных конкурсной документацией, в материалы настоящего дела не представлено. Не предусмотрено таких полномочий и конкурсной документацией на проведение Торгов.

Между тем, ч. 1 ст. 8 Конституции РФ установлено, что в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

Под конкуренцией в силу п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В то же время, утверждение п. 7 раздела 3, п. 6 раздела 4 конкурсной документации предоставляет очевидное преимущество участия в Торгах лицам, ранее осуществлявшим услуги строительства объектов системы образования, расположенных на территории Пермского края.

Следует отметить, что перечень запретов, установленный ст. 17 Закона о защите конкуренции не является исчерпывающим, кроме того, согласно данной статье запрещаются не только действия, которые приводят к ограничению конкуренции, но и те действия, которые могут привести к ограничению конкуренции.

Следовательно, при установлении возможности ограничения конкуренции отсутствует необходимость устанавливать конкретных хозяйствующих субъектов, которым предоставляются определенные преимущества. В данном случае необходимо определять хозяйствующих субъектов, которые получат определенные преимущества, путем определения свойств, присущих указанным субъектам.

В частности, к таким свойствам может быть отнесено наличие:

- копии актов итоговой проверки на соответствие объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края;

- копии заключения о соответствии объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края.

Выше указано, что преимущественные условия созданы тем участникам, которые осуществляли услуги строительства на территории Пермского края.

Таким образом, участники, которым созданы преимущественные условия, установлены.

Учитывая изложенное Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях МАОУ «СОШ №60» нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании участнику торгов, или нескольким участникам торгов, осуществлявших услуги строительства на территории Пермского края, преимущественных условий участия в открытом конкурсе на право заключить договор на исполнение функций генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания МАОУ «СОШ №60», путем утверждения в конкурсной документации требования о представлении в составе заявки на участие в конкурсе копии актов итоговой проверки на соответствие объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края; копии заключения о соответствии объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края (пункт 6 раздела 4).

В целях недопущения в дальнейшем ограничения, устранения конкуренции при организации и проведении МАОУ «СОШ №60» торгов Комиссия Пермского УФАС России считает необходимым выдать указанному лицу предписание о совершении

действий, направленных на обеспечение конкуренции (п.п. н) п. 2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции).

При этом, необходимо отметить, что согласно п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Пунктами 1.1, 1.7.1.1, 1.7.1.2, 1.18.8 Устава МАОУ «СОШ №60», утвержденного распоряжением Начальника департамента образования администрации г. Перми от 05.09.2011 г. №СЭД-08-01-26-216 установлено, что МАОУ «СОШ №60» является некоммерческой организацией, которая вправе осуществлять приносящую доход деятельность, поскольку это служит достижению целей, ради которых создана школа, в т.ч. оказывать дополнительные, платные образовательные услуги.

Следовательно, МАОУ «СОШ №60» является хозяйствующим субъектом.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Муниципальным автономным образовательным учреждением «Средняя общеобразовательная школа №60» г. Перми ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании участнику торгов, или нескольким участникам торгов, осуществлявших услуги строительства на территории Пермского края, преимущественных условий участия в открытом конкурсе на право заключить договор на исполнение функций генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания МАОУ «СОШ №60», путем утверждения в конкурсной документации требования о представлении в составе заявки на участие в конкурсе копии актов итоговой проверки на соответствие объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края; копии заключения о соответствии объекта капитального строительства требованиям технических регламентов (норм и правил) и проектной документации, выданных Инспекцией государственного строительного надзора Пермского края (пункт 6 раздела 4), что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания услуг строительства.

2. Выдать Муниципальному автономному учреждению или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания услуг строительства. рствому образовательному учреждению «Средняя общеобразовательная школа №60» г. Перми предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в т.ч. путем издания распорядительного документа, содержащего указание ответственным работникам Муниципального автономного учреждения или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания услуг строительства. рствого образовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа №60» г. Перми о необходимости соблюдения антимонопольного законодательства, в частности ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и недопустимости предоставления отдельным хозяйствующим субъектам преимущественных условий участия в торгах при организации и проведении торгов (закупок).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии