

22.02.11№02/1241

Решение

21 февраля 2011 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть оглашена 02 февраля 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

- Гребнева Ю. Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Валитова М.А. - члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля;
- Григорян Т.Н. - члена комиссии, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля;
- Камильской Л.А. - члена комиссии, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля,-

без участия представителей ответчика,

рассмотрев дело по признакам нарушения части 2 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении администрации городского округа города Дзержинска Нижегородской области (далее – Администрация),

установила:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области проводилась плановая проверка на соответствие требованиям антимонопольного законодательства в отношении администрации города Дзержинска Нижегородской области, в рамках которой выявлен открытый аукцион на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по капитальному ремонту объектов теплоснабжения города Дзержинска с регистрационным номером № 108 –ОА от 30.07.2009.

При изучении документации, оформляющей процедуру проведения названных

торгов, Нижегородским УФАС России установлено, что в документации об открытом аукционе в пункте 4.2 содержится требование о том, что участник размещения заказа в разделе 1 заявки по форме Таблицы 1 должен указать сведения о качестве работ, предлагаемых к выполнению, путем описания: предложения участника по ресурсам, которые планируется использовать при выполнении работ (технике, оборудовании, персонале).

Посчитав, что вышеуказанные требования нарушают положения антимонопольного законодательства, Нижегородское УФАС России приказом от 15 декабря 2010 года № 703 возбудило дело о нарушении части 2 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении администрации городского округа города Дзержинска Нижегородской области.

На заседание Комиссии администрация городского округа города Дзержинска Нижегородской области представителей не направила. До заседания Комиссии ответчик представил пояснения, в которых указывает, что спорные требования к участникам размещения заказа предусмотрены в аукционной документации с целью исключения участия в аукционе фирм, не имеющих ресурсов для выполнения данного вида работ, «фирм - однедневков» и прочих недобросовестных подрядчиков.

Изучив материалы дела, проанализировав представленные ответчиком пояснения, Нижегородское УФАС России приходит к следующему.

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, регулирует Федеральный закон от 25.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

Приведенный Федеральный закон устанавливает единый порядок размещения заказов в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов (часть 1 статьи 1 Закона о размещении заказов).

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение заказа может осуществляться путем проведения торгов в форме аукциона, конкурса.

Под аукционом на право заключить государственный или муниципальный контракт следует понимать торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного или муниципального контракта.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые привели или могут привести к

недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются органы местного самоуправления, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными актами ограничение доступа к участию в торгах (часть 2 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции»).

На основании результатов рассмотрения заявок аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника торгов или об отказе в допуске к участию в аукционе в порядке и на основании, которые установлены в статье 12 Закона о размещении заказов.

Одним из оснований названная норма предусматривает несоответствие заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе.

Извещение о проведении рассматриваемого открытого аукциона опубликовано в газете «Дзержинские ведомости» № 30 от 31.07.2009, а также на официальном сайте администрации города Дзержинска Нижегородской области www.adm.dzr.nnov.ru и на официальном сайте Нижегородской области www.goszakaz.nnov.ru.

Согласно документации открытого аукциона на право заключить муниципальный контракт на выполнение работ по капитальному ремонту объектов теплоснабжения города Дзержинска предмет контракта разделен на 3 лота: Лот №1 «Изготовление и монтаж дымовой трубы» котельной с реестровым номером № 000004669, расположенной по адресу: Нижегородская область, город Дзержинск, раб. пос. Горбатовка, и котельной с реестровым номером № 000003042, расположенной по адресу: Нижегородская область, город Дзержинск, раб. пос. Горбатовка, улица Школьная, дом 1; Лот №2 «Капитальный ремонт кровли и кирпичной кладки» котельной с реестровым номером № 0000002637, расположенной по адресу: Нижегородская область, город Дзержинск, улица Суворова, дом 43-а; Лот №3 «Капитальный ремонт стального котла типа НР -18» котельной №11, расположенной по адресу: Нижегородская область, город Дзержинск, бульвар Мира, дом 22В; котельной № 14, расположенной по адресу: Нижегородская область, город Дзержинск, улица Матросова, дом 4Е; котельной № 21, расположенной по адресу: Нижегородская область, город Дзержинск, улица Новомосковская, дом 14 а.

В соответствии с пунктом 3.1 участник размещения заказа подает заявку в письменном виде по форме Приложения 1 к документации об аукционе.

Участник размещения заказа в разделе 1 заявки по форме Таблицы 1 должен указать сведения о качестве работ, предлагаемых к выполнению путем описания: предложения участника по ресурсам, которые планируются использовать при выполнении работ (технике, оборудовании, персонале).

Как следует из Приложения, в заявке приведена таблица, которую участник размещения заказа должен заполнить, содержащая сведения о ресурсах, планируемых для использования при выполнении работ: сведения о строительных

машинах и механизмах, привлекаемых для выполнения работ; сведения о транспортных средствах (строительной автотранспортной технике), привлекаемых для выполнения работ; сведения о технологической оснастке, о средствах контроля и измерения, об основных электро- и механических ручных инструментах, применяемых при выполнении работ; сведения о персонале, привлекаемом для выполнения работ.

В соответствии с пунктом 10.1.4 аукционной документации, при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе, в том числе в случае представления заявки на участие в аукционе не по форме Приложения №1 к настоящей документации об аукционе.

Таким образом, вышеизложенные сведения о персонале, о строительной технике, является необходимой информацией, без которой заявка участника будет признана несоответствующей требованиям документации об открытом аукционе и, как следствие, участник размещения заказа не будет допущен к участию в торгах.

Согласно части 2 статьи 34 Закона 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, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Частью 2.1 статьи 34 Закона о размещении заказов **запрещается включать в аукционную документацию** (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, **требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов**, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику размещения заказа предусмотрена данным Федеральным законом.

По смыслу части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна устанавливать требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе в соответствии с частями 2 и 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

Во исполнение указанной нормы администрация городского округа города Дзержинска Нижегородской области утвердила форму заявки на участие в открытом аукционе на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному объектам теплоснабжения города Дзержинска

Нижегородской области, в которой и предусмотрела спорные требования.

Вместе с тем частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов содержит исчерпывающий перечень сведений, которые должна содержать заявка на участие в аукционе.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг.

То есть, при размещении заказа на выполнение работ участник размещения заказа в своей заявке на участие в аукционе обязан указать только сведения о качестве предлагаемых к выполнению работ.

Из пункта 1 статьи 721 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено, для обычного использования результата работы такого рода.

Если законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке предусмотрены обязательные требования к работе, выполняемой по договору подряда, подрядчик, действующий в качестве предпринимателя, обязан выполнять работу, соблюдая эти обязательные требования (пункт 2 статьи 721 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Таким образом, названные нормы Гражданского кодекса Российской Федерации связывают качество работ именно с результатом работ, а не с процессом его выполнения.

Вместе с тем подпункт 2.1.6 аукционной документации, предъявляя требования к качеству выполняемых работ, устанавливает, что работы необходимо выполнить в строгом соответствии с действующими ГОСТ, СНиП, ТУ, НПБ, ПЭУ, ППБ, ПУЭ.

Запрашиваемые от участника сведения в соответствии с пунктом 4.2 аукционной документации (о технике, оборудовании, автотранспорте и персонале) не раскрывают содержание качества работ, поскольку не являются свойствами работ, выполнение которых является предметом государственного контракта, заключаемого по результатам рассматриваемого аукциона; указанные сведения не могли являться показателями, определяющими качество работ и их результат.

Сведения о технике, оборудовании, транспорте и персонале в перечне, установленном частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов, также отсутствуют.

Таким образом, с учетом положений вышеизложенных норм Закона о размещении заказов форма заявки на участие в аукционе, предусмотренная в аукционной

документации, не должна содержать требования о предоставлении участником размещения заказа обозначенных сведений, поскольку требовать от участника аукциона иное, за исключением предусмотренного названным законом не допускается.

Действия администрации городского округа города Дзержинска Нижегородской области по установлению в аукционной документации непредусмотренных законодательством условий, обязывающих участников торгов указывать сведения о технике, оборудовании, персонале, которые планируется использовать при выполнении работ, позволяют Комиссии констатировать нарушение части 2 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку могут иметь своим результатом ограничение доступа к участию в торгах хозяйствующих субъектов.

В связи с этим Комиссия считает необходимым предписать администрации городского округа города Дзержинска Нижегородской области прекратить нарушение антимонопольного законодательства и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции.

На основании изложенного комиссия Нижегородского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать администрацию городского округа города Дзержинска Нижегородской области нарушившей часть 2 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» в связи с установлением в документации открытого аукциона №108-ОА от 30.07.2009 условий, обязывающих участников торгов указывать в заявке сведения о технике, оборудовании, персонале, которые планируется использовать при выполнении работ, что ограничивает доступ к участию в торгах.
2. Выдать администрации городского округа город Дзержинска Нижегородской области предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем недопущения при проведении открытых аукционов на выполнение ремонтных работ требовать от участников размещения заказа указывать в заявке сведения о технике, оборудовании и персонале.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции

<...>

1. Администрации городского округа города Дзержинска Нижегородской области прекратить нарушение антимонопольного законодательства и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, путем недопущения при проведении открытых аукционов на выполнение ремонтных работ требовать от участников размещения заказа указывать в заявке сведения о технике, оборудовании и персонале.

2. Администрации городского округа города Дзержинска Нижегородской области в течение первого полугодия 2011 года информировать Нижегородское УФАС России обо всех случаях размещения заказа в форме открытого аукциона на выполнение ремонтных работ.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи. В случае подачи заявления в арбитражный суд об обжаловании предписания исполнение предписания будет приостановлено до вступления решения арбитражного суда в законную силу.

За невыполнение в установленный срок настоящего предписания в соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях должностные лица несут административную ответственность.