

РЕШЕНИЕ
№827-ФАС52-КТ-36-09/07-10(178-ОС)

15 июля 2010 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;
- Кирьякова С.Е. - член комиссии, начальник отдела контроля за размещением государственных заказов,
- Суховейко О.Л. - член комиссии, специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов;
при участии:

- Соловьева Д.А. - представителя ООО «Строймонтаж» (доверенность №61 от 14.07.2010);
- Полшковой А.И. - члена аукционной комиссии;
- Улюсовой Г.Г. - члена аукционной комиссии;

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж» (602267, Владимирская обл., г. Муром, ул. Льва Толстого, д. 1; далее также – ООО «Строймонтаж», заявитель) на действия аукционной комиссии администрации Кулебакского района Нижегородской области (далее также – аукционная комиссия) при размещении заказа на поставку товара для муниципальных нужд,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «Строймонтаж» о нарушении аукционной комиссией администрации Кулебакского района Нижегородской области требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов при проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта с субъектами малого предпринимательства на выполнение работ по ремонту помещений МУЗ «Кулебакская ЦРБ», г.Кулебаки Нижегородской области (далее по тексту – аукцион).

По мнению заявителя, аукционная комиссия администрации Кулебакского района Нижегородской области неправомерно отказала в допуске к участию в названном открытом аукционе по лотам №№ 1,2 и 3 ООО «Строймонтаж» на основании того, что заявка ООО «Строймонтаж» на участие в названном открытом аукционе по названным лотам не соответствовала требованиям документации названного открытого аукциона, что противоречит 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 по тексту - Закон о размещении заказов).

На заседании комиссии Нижегородского УФАС России «Строймонтаж» поддержал изложенные в жалобе позицию и требования в полном объеме.

Представители администрации Кулебакского района Нижегородской области, являющиеся членами аукционной комиссии, факт нарушения законодательства Российской Федерации о размещении заказов не признали, считает жалобу ООО «Строймонтаж» необоснованной.

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) 08.06.2010 на официальном сайте www.goszakaz.nnov.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта с субъектами малого предпринимательства на выполнение работ по ремонту помещений МУЗ «Кулебакская ЦРБ», г.Кулебаки Нижегородской области.

Муниципальным заказчиком выступает МУЗ «Кулебакская ЦРБ».

Органом, уполномоченным на размещение данного муниципального заказа является администрация Кулебакского района Нижегородской области.

Предметом данного размещения заказа является право на заключение муниципального контракта с субъектами малого предпринимательства на выполнение работ по ремонту помещений МУЗ «Кулебакская ЦРБ», г.Кулебаки Нижегородской области.

Начальная максимальная цена контракта: по лоту №1 – 1 807 037 (Один миллион восемьсот семь тысяч тридцать семь) рублей;

лоту №2 – 328 000 (Триста двадцать восемь тысяч) рублей;

лоту №3 – 648 000 (Шестьсот сорок восемь тысяч) рублей.

2) По смыслу пункта 4 части 4 статьи 21 и части 3 статьи 33 Закона о размещении заказов извещение о проведении открытого аукциона должно содержать сведения о предмете государственного или муниципального контракта с указанием количества поставляемого товара, объема работ, оказываемых услуг и кратких характеристиках такого товара, таких работ, услуг.

Задачей извещения о проведении размещения заказа является уведомление потенциальных участников размещения заказа о проведении конкретного размещения заказа и формирование у потенциальных участников размещения заказа представления об объемах поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг. В этой связи, в случае если перечень товаров, работ и услуг является значительным по объему, в извещении о проведении размещения заказа должны быть указаны агрегированные характеристики размещаемого заказа. Таким образом, не указав в извещении сведения об объеме работ, уполномоченным органом не соблюдены требования пункта 4 части 4 статьи 21 и части 3 статьи 33 Закона о размещении заказов.

3) Частью 2 статьи 34 Закона о размещении заказов установлено, что 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.

По смыслу пункта 1 части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать в соответствии с частями 2, 3 статьи 35 названного закона требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению. Согласно пункту 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. Форма заявки на участие в аукционе установлена в документации об аукционе. Между тем, данной формой не предусмотрена возможность указания участником размещения заказа сведений о качестве работ и адреса места нахождения, что не соответствует требованиям действующего законодательства.

Перечень сведений допустимых к требованию в составе заявки, является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию. Однако названной формой заявки установлено, что участник размещения заказа в заявке должен указывать сведения о том, что он берет на себя обязательство по подписанию технического протокола. Кроме того, подпунктом 2 пункта 5.2 документации об аукционе установлено требование о предоставлении в составе заявки документа подтверждающего статус участника размещения заказа, как субъекта малого предпринимательства.

В соответствии с частью 3 статьи 35 Закона о размещении заказов требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов документов и сведений, не допускается. Между тем, представление участником размещения заказа указанных сведений не предусмотрено частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов, что свидетельствует о нарушении уполномоченным органом требований части 4 статьи 34 и части 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

Следовательно, уполномоченный орган, разработав данную документацию об аукционе изложенным образом, нарушил требования части 4 статьи 34 и части 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

4) 01.07.2010 завершилась процедура рассмотрения заявок на участие в аукционе, результаты которой зафиксированы в протоколе №14-А/1 от 01.07.2010.

Согласно протоколу №14-А/1 от 01.07.2010 аукционная комиссия отказала ООО «Строймонтаж» в допуске к участию в аукционе по лотам №№ 1,2,3 по следующему основанию: «В заявке на участие в размещении заказа участник не продекларировал соответствие требованиям, установленным статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007г. №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства Российской Федерации», что не соответствует подпункту «б» п.3 ч. 2 ст. 35 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ и п. «3» части 5.2. статьи 5 аукционной документации».

Данное решение аукционной комиссии по лотам №№ 1,2,3 и является предметом жалобы ООО «Строймонтаж».

В извещении документации аукциона на право заключения муниципального контракта с субъектами малого предпринимательства на выполнение работ по ремонту помещений МУЗ «Кулебакская ЦРБ», г.Кулебаки Нижегородской области установлено, что указанный открытый аукцион проводится для субъектов малого предпринимательства.

Кроме того, извещением указанной документации аукциона предусмотрено, что участники размещения заказа должны соответствовать требованиям статьи 4 Федерального закона №209-ФЗ от 24.07.2007 «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Статьей 4 названного закона установлено, что к субъектам малого предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

а) для юридических лиц - суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, иностранных юридических лиц, иностранных граждан, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) указанных юридических лиц не должна превышать двадцать пять процентов (за исключением активов акционерных инвестиционных фондов и закрытых паевых инвестиционных фондов), доля участия, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, не должна превышать двадцать пять процентов;

б) средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

- от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

- до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до

пятнадцати человек;

в) выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные частью 1 Постановления Правительства РФ от 22.07.2008 N 556 "О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства" (400 млн. рублей).

Таким образом, участниками размещения заказа в рассматриваемом случае могут быть только участники, соответствующие названным требованиям.

Документацией аукциона предусмотрено, что участник размещения заказа должен продекларировать своё соответствие требованиям Федерального закона №209-ФЗ от 24.07.2007 «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее также – Закон о развитии малого и среднего предпринимательства), что не противоречит требованиям пунктам 5 и 6 письма Минэкономразвития РФ от 18.08.2009 N 13497-АП/Д05, ФАС РФ от 17.08.2009 N АЦ/27510. "О разъяснении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. N 94-ФЗ в части размещения заказов у субъектов малого предпринимательства", то есть допускаются к участию в аукционе только те заявки, в которых продекларировано соответствие участников размещения заказа требованиям названного закона.

Обязанность подтверждать участниками размещения заказа факт своего отнесения к субъектам малого предпринимательства путем предоставления каких-либо документов и сведений (кроме указанного декларирования) в составе заявки Законом о размещении заказов не установлена.

Из анализа заявки ООО «Строймонтаж» следует, что указанная заявка содержит подтверждение соответствия данного общества условиям, определенным Законом о развитии малого и среднего предпринимательства, то есть данная заявка соответствует требованиям, установленным в документации об аукционе и положениям Закона о размещении заказов.

Частью 3 статьи 36 Закона о размещении заказов установлено, что на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании его участником аукциона или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 названного закона.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов при рассмотрении заявок на участие в аукционе участник размещения заказа не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в аукционе в случае непредставления документов, определенных частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов, либо наличия в таких документах недостоверных

сведений об участнике размещения заказа.

Отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям, кроме указанных в части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов случаев, не допускается (часть 2 статьи 12 Закона о размещении заказов).

При изложенных выше обстоятельствах комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что аукционная комиссия, отказав в допуске ООО «Строймонтаж», заявка которого соответствовала требованиям документации об аукционе и Закону о размещении заказов, к участию в аукционе, нарушила положения части 2 статьи 12 и части 3 статьи 36 Закона о размещении заказов.

В соответствии с частью 9 статьи 17 Закона о размещении заказов при выявлении нарушения требований законодательства Российской Федерации о размещении заказов уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти вправе выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

С учетом изложенного комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать аукционной комиссии администрации Кулебакского района Нижегородской области соответствующее предписание.

решила:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственности «Строймонтаж» на действия аукционной комиссии администрации Кулебакского района Нижегородской области при проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта с субъектами малого предпринимательства на выполнение работ по ремонту помещений МУЗ «Кулебакская ЦРБ», г.Кулебаки Нижегородской области обоснованной.
2. Признать уполномоченный орган - администрацию Кулебакского района Нижегородской области нарушившим требования части 4 статьи 21, части 3 статьи 33, части 4 статьи 34, части 3 статьи 35 Федерального закона №94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Уполномоченному орган - администрации Кулебакского района Нижегородской области в связи с отсутствием влияния на результаты размещения заказа предписание об устранении допущенных нарушений не выдавать.
4. Признать аукционную комиссию администрации Кулебакского района Нижегородской области нарушившей требования части 2 статьи 12, части 3 статьи 36 Федерального закона №94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
5. Аукционной комиссии администрации Кулебакского района Нижегородской области выдать предписание об устранении допущенных нарушений.
6. Передать должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административном правонарушении, материалы дела для рассмотрения вопроса о возможности возбуждения дела об административном правонарушении по признакам совершения административных правонарушений, предусмотренных частями 2, 4 и 4.2 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

№827-ФАС52-КТ-36-09/07-10(178-ОС)

15 июля 2010 года город Нижний Новгород

<...>

1. Аукционной комиссии администрации Кулебакского района Нижегородской области устранить допущенные нарушения части 2 статьи 12, части 3 статьи 36 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», для чего в срок до 05 августа 2010 года:
 - 1) Отменить протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе № 150/1-10 от 17.05.2010.
 - 2) Отменить протокол аукциона № 14-А/1 от 01.07.2010.
 - 3) Повторно провести процедуру рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, с учетом того, что отказ в допуске общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж» к участию в открытом аукционе на проведении открытого аукциона на выполнение работ по ремонту помещений МУЗ «Кулебакская ЦРБ», г.Кулебаки Нижегородской области, по основанию, указанному в протоколе № 14-А/1 от 01.07.2010, является неправомерным.
2. Аукционной комиссии администрации Кулебакского района Нижегородской области в срок до 09 августа 2010 года представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области доказательства исполнения настоящего предписания.