

РЕШЕНИЕ

04 мая 2010 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) по контролю в сфере размещения заказов в составе:

**Председатель комиссии:**

**Могилевцева Н.И.**

**Заместитель руководителя, начальник отдела контроля размещения государственного заказа;**

**Члены комиссии:**

**Фролова С.В.**

**Заместитель начальника отдела контроля размещения государственного заказа;**

**Короткова И.Ю.**

**Главный специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа;**

**Спиридонова О.Г.**

**Главный специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа;**

**Вознесенская Н.В.**

**Ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа;**

на основании статей 17 и 60 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ - «О размещении заказов»), Постановления Правительства РФ от 20.02.2006 № 94 «О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд», Постановления Правительства РФ от 30.12.2006 № 841 «О внесении изменений в Постановление Правительства РФ от 07.04.2004 № 189»,

**в присутствии представителей от:**

**Заказчика** – Белозеровой Н.В. (доверенность № 002-380/1136 от 01.10.2009г.);

**Заявителя** – Лысова Ф.В. (генеральный директор ООО «Строительная Компания Мультистрой», паспорт),

**УСТАНОВИЛА:**

26 апреля 2010 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, поступила жалоба ООО «Строительная Компания Мультистрой» на действия аукционной комиссии, созданной Заказчиком – Мэрией г. Архангельска (далее – Заказчик), при проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту канализационного коллектора по ул. Выучейского в 2010 году.

**Содержание жалобы:**

Обжалуются действия аукционной комиссии, созданной Заказчиком – Мэрией г. Архангельска, в связи с отказом в допуске ООО «Строительная Компания Мультистрой» к участию в открытом аукционе.

Заказчик не согласен с доводами ООО «Строительная Компания Мультистрой» по основаниям, изложенным в объяснении по жалобе (вх. № 2580 от 05.05.2010г.).

В результате рассмотрения жалобы и проведения на основании части 5 статьи 17 ФЗ «О размещении заказов» внеплановой проверки Комиссия Архангельского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установила следующее.

Заказчиком на официальном сайте Мэрии г. Архангельска <http://mz.arhcity.ru> 25.03.2010 размещено Извещение № 9003981 о проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту канализационного коллектора по ул. Выучейского в 2010 году (далее - Извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта – 929 957 рублей.

Извещение о проведении открытого аукциона, а также документация об аукционе утверждены распоряжением мэра г. Архангельск от 18.03.2010 № 477р.

Согласно пункту 7 Извещения, а также пункту 2 Раздела I документации об аукционе участниками размещения заказа могут быть только субъекты малого предпринимательства.

*Частью 4 статьи 15 ФЗ «О размещении заказов» установлено, что при размещении заказа путем проведения торгов, запроса котировок, которые предусмотрены частью 1 настоящей статьи и в которых участниками размещения заказа являются субъекты малого предпринимательства, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе или котировочные заявки, поданные участниками размещения заказа, не являющимися субъектами малого предпринимательства, подлежат отклонению.*

Пунктом 3.2. Раздела I документации об аукционе установлено, что участники размещения заказа, являющиеся субъектами малого предпринимательства, должны соответствовать требованиям, установленным статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ»).

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ» 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 (далее - индивидуальные предприниматели), соответствующие следующим условиям:

- 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 предпринимательства, не должна превышать двадцать пять процентов;

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующего предельного значения средней численности работников для субъектов малого предпринимательства - сто человек включительно;

- 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 Правительством Российской Федерации для субъектов малого предпринимательства.

Согласно пункту 4 Письма Минэкономразвития РФ от 18.08.2009 № 13497-АП/Д05, ФАС РФ от 17.08.2009 № АЦ/27510 «О разъяснении норм Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ в части размещения заказов у субъектов малого предпринимательства» (далее - Письмо Минэкономразвития РФ от 18.08.2009 № 13497-АП/Д05, ФАС РФ от 17.08.2009 № АЦ/27510), при размещении заказа у субъектов малого предпринимательства в извещении о проведении открытого аукциона, документации об аукционе должна содержаться информация о том, что участниками таких торгов могут являться только субъекты малого предпринимательства и участники размещения заказа должны соответствовать требованиям ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ».

Для подтверждения соответствия требованиям, установленным статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ», участник размещения заказа должен представить учредительные документы и продекларировать в заявке на участие в конкурсе, заявке на участие в аукционе соответствие требованиям, установленным статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ». Дополнительной проверки участника размещения заказа на соответствие установленным заказчиком требованиям не требуется.

В случае, если в документации об аукционе в форме заявки установлены требования пунктов 1, 2, 3 части 1 статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ», участник торгов обязан в составе заявки на участие в торгах продекларировать соответствие данным требованиям.

Из Письма Минэкономразвития РФ от 18.08.2009 № 13497-АП/Д05, ФАС РФ от 17.08.2009 № АЦ/27510 следует обязанность заказчика установить в документации об аукционе, в том числе в форме заявки требование о необходимости соответствия участника требованиям статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ» и обязанность участника размещения заказа представить учредительные документы и **продекларировать в заявке** свое соответствие данным требованиям.

Как установлено материалами дела, в документации об аукционе, в том числе в Форме № 2 «Заявка на участие в аукционе» раздела III документации об аукционе, предложенной участникам размещения заказа для заполнения, отсутствует требование о декларировании участниками размещения заказа их соответствия требованиям, установленным статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ».

Исходя из требований части 1, пункта 1) части 4 статьи 34 ФЗ «О размещении заказов» документация об аукционе разрабатывается и утверждается заказчиком и должна содержать, в том числе требования к форме заявки на участие в аукционе.

Соответственно, Заказчику необходимо было в форме заявки на участие в аукционе предусмотреть возможность участника размещения заказа продекларировать соответствие требованиям, установленным статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ».

При этом подпунктом 1)д) пункта 8.2 Раздела I документации об аукционе установлено, что Заявка на участие в аукционе, которую представляет участник размещения заказа, **должна содержать документы, подтверждающие соответствие требованиям, установленным статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ».**

В Форме № 3 «Анкета участника размещения заказа (для юридического лица)» раздела III документации об аукционе Заказчиком установлено требование об указании участником размещения заказа численности работников.

Частью 2 статьи 35 ФЗ «О размещении заказов» установлен исчерпывающий перечень документов и сведений, которые должен предоставить участник размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе.

В указанном перечне отсутствует требование о том, что участникам необходимо представить в составе заявок документы, подтверждающие соответствие требованиям, установленным статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ», а также сведения о численности работников.

Заказчиком в Форме № 2 «Заявка на участие в аукционе» раздела III документации об аукционе установлено требование о предоставлении участниками размещения заказа информации об избранном ими способе обеспечения исполнения контракта, а именно:

«На момент заключения контракта нами будет представлено обеспечение исполнения муниципального контракта в виде \_\_\_\_\_ (безотзывной банковской гарантии, страхования ответственности по контракту, договора поручительства, денежных средств, перечисленных в обеспечение контракта на расчетный счет Заказчика) в размере \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) руб».

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О размещении заказов» в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта, государственный или муниципальный контракт заключается только после предоставления победителем аукциона или участником аукциона, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя аукциона от заключения контракта, безотзывной банковской гарантии, страхования ответственности по контракту, договора поручительства или после передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации об аукционе.

Следовательно, какая-либо информация об одном из установленных способов обеспечения исполнения контракта предоставляется не участником размещения заказа, а победителем аукциона либо участником аукциона, с которым заключается контракт в случае уклонения победителя аукциона от заключения контракта, **не ранее, чем перед заключением государственного контракта.**

В перечне, установленном частью 2 статьи 35 ФЗ «О размещении заказов», отсутствует требование о предоставлении участником размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе информации о способе обеспечения исполнения государственного контракта.

В Разделе II «Техническое задание на выполнение работ по капитальному ремонту канализационного коллектора по ул. Выучейского в 2010 году» Заказчиком установлено, что участник в составе заявки должен представить сведения о качестве работ (форма № 4), а также документ (положение), подтверждающий наличие у участника системы управления контролем качества работ.

При этом согласно Форме № 4 «Сведения о качестве работ» раздела III документации об аукционе участнику размещения заказа необходимо указать виды и средства контроля качества работ, соблюдения технологии производства работ, качества применяемых строительных материалов.

В соответствии с перечнем, установленным частью 2 статьи 35 ФЗ «О размещении заказов», участник должен предоставить в составе заявки на участие в аукционе сведения о качестве выполняемых работ, однако в данном перечне отсутствует требование о предоставлении конкретного документа, подтверждающего наличие у участника системы управления контролем качества работ.

На основании части 3 статьи 35 ФЗ «О размещении заказов» требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных частью 2 указанной статьи документов и сведений, не допускается.

Таким образом, Заказчик, установив в документации об аукционе требования о предоставлении участником размещения заказа в составе заявки на участие в аукционе документов и сведений, не предусмотренных частью 2 статьи 35 ФЗ «О размещении

заказов», а именно: документов, подтверждающих соответствие требованиям, установленным статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ», сведений о численности работников, о способе обеспечения исполнения контракта, а также документа, подтверждающего наличие у участника системы управления контролем качества работ, нарушил часть 3 статьи 35 ФЗ «О размещении заказов».

В соответствии с пунктом 8.2 Протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 22.04.2010 года (далее – Протокол от 22.04.2010г.) аукционная комиссия приняла решение отказать в допуске к участию в аукционе ООО «Строительная Компания Мультистрой» на следующем основании: «Заявка не соответствует требованиям документации об аукционе - у участника размещения заказа отсутствуют документы, подтверждающие соответствие участника требованиям ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ»:

- не соответствие п/п.1 п.1 ст.12 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ;

- нарушение п.7 Извещения о проведении открытого аукциона;

- нарушение п.3.2, (п/п 1(д). п. 8.2 раздела I Инструкции по подготовке и проведению открытого аукциона документации об аукционе;

- нарушение (п/п 5) п.12 раздела II Технического задания документации об аукционе;

- п.7 Приложений к Заявке на участие в аукционе раздела III Образцов форм заявки на участие в аукционе документации об аукционе».

Кроме того, согласно Протоколу от 22.04.2010г. в том числе на данном основании было отказано в допуске к участию в аукционе еще одному участнику размещения заказа – ООО «Строительно-монтажный Клуб».

Нарушение Заказчиком части 3 статьи 35 ФЗ «О размещении заказов» в части установления в документации об аукционе требования о предоставлении в составе заявки документов, не предусмотренных частью 2 статьи 35 ФЗ «О размещении заказов», а именно: документов, подтверждающих соответствие требованиям, установленным статьей 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ», повлекло за собой неправомерный отказ в допуске к участию в аукционе ООО «Строительная Компания Мультистрой».

При этом Комиссия Архангельского УФАС России не дает правовой оценки действиям аукционной комиссии, созданной Заказчиком, в части принятия решения об отказе на данном основании в допуске к участию в аукционе ООО «Строительная Компания Мультистрой» и ООО «Строительно-монтажный Клуб», так как аукционная комиссия действовала в соответствии с документацией об аукционе, разработанной Заказчиком.

Руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Административным регламентом ФАС России 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 (утв. Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379), Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере размещения заказов

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строительная Компания Мультистрой» обоснованной.
2. Признать Заказчика – Мэрию г. Архангельска, нарушившей часть 3 статьи 35 ФЗ «О размещении заказов».
3. Выдать Заказчику - Мэрии г. Архангельска, аукционной комиссии, созданной Заказчиком, предписание об устранении нарушений ФЗ «О размещении заказов».
4. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства.

**Примечание.** Согласно части 9 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии  
Члены Комиссии

Н.И. Могилевцева  
С.В. Фролова  
И.Ю. Короткова  
О.Г. Спиридонова  
Н.В. Вознесенская