

РЕШЕНИЕ
по делу №А-253/15-10
19.11.2010г. г.Уфа, ул. Пушкина, 95

Резолютивная часть решения оглашена 10.11.2010 г.
В полном объеме решение изготовлено 19.11.2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...>, <...> в присутствии представителей от муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан <...> (доверенность б/н от 01.06.2010); <...> (доверенность б/н от 01.11.2010); <...> (доверенность б/н от 10.11.2010); <...> (доверенность б/н от 01.11.2010); от ООО «Деловая Игра» <...> (доверенность б/н от 08.11.2010), рассмотрев дело №А-253/15-10 по признакам нарушения муниципальным учреждением по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан (450026, Республика Башкортостан, г.Уфа ул.Трамвайная, 2а) части 1 статьи 15 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № А-253/15-10 в отношении муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан послужило заявление ООО «Деловая Игра» на действия муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан были рассмотрены материалы (документы) результатов аукциона на право заключения муниципального контракта на поставку нерудных материалов для муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан на соответствие требованиям Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Анализ представленной информации об аукционе показал, что заявка на участие ООО «Деловая игра» соответствуют требованиям, предъявленным заказчиком - муниципальным учреждением по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан к участникам аукциона.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на аукцион №12271123/1 Поставки соли технической (720 т) для нужд муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан Комиссией допущено до участия в аукционе пять участников, в том числе ООО «Деловая Игра».

Согласно Протоколу проведения открытого аукциона №12271123/2 Поставки соли технической (720 т) для нужд муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан: аукцион признан состоявшимся, победителем аукциона признана ООО «Деловая игра».

Муниципальный контракт №41 между муниципальным учреждением по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан и ООО «Деловая игра» на поставку нерудных материалов: соль техническая (натрий хлористый технический карьерный) заключен 08.09.2010.

Однако после проведения аукциона и определения победителя, муниципальным учреждением по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан в адрес ООО «Деловая игра» были направлены телеграмма №01707289 от 01.09.2010 и письмо №607 от 06.09.2010 с требованием документально подтвердить информацию о фактическом наличии товара и о подтверждении пригодности товара для удовлетворения потребностей муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан.

Рассмотрев представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005

№ 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» заказчиками могут выступать органы государственной власти Российской Федерации или органы государственной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления, а также уполномоченные указанными органами государственной власти или органами местного самоуправления на размещение заказов получатели бюджетных средств при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств.

Муниципальное учреждение по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан является получателем бюджетных средств и выступает заказчиком при проведении открытого аукциона на право заключения муниципального контракта на поставку нерудных материалов: соль техническая (натрий хлористый технический карьерный).

Таким образом, Муниципальное учреждение по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан уполномочена осуществлять функции органов местного самоуправления при размещении заказа на поставку нерудных материалов: соль техническая (натрий хлористый технический карьерный) за счет бюджетных средств.

Телеграмма от 01.09.2010 №01707289, направленная муниципальным учреждением по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан в адрес ООО «Деловая Игра», содержит следующие требования: «до 06 сентября предоставить документальные соответствия требованиям контракта по количеству и качеству товара и к приезду представителя предъявить фактическое наличие объема товара».

Письмо от 06.09.2010 №607 муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан, направленное в адрес ООО «Деловая Игра», подписанное начальником муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан <...>, содержит следующее требование: «МУБ Октябрьского района г.Уфы сообщает, что по итогам проведения аукциона на поставку соли технической (протокол №122711123/1 от 26.08.2010г.) Вы являетесь победителем. Предлагаемый Вами товар «соль поваренная выварочная без добавок техническая» ТУ 9192-027-00204872-95 не отвечает техническим требованиям аукциона, рекомендованным Управлением коммунального хозяйства и благоустройства ГО г.Уфа, предназначенный для посыпки автомобильных дорог в зимний период.

Просим Вас обратиться в УКХ и Б г. Уфы (г.Уфа, ул. Ибрагимова, д.84) с целью документального подтверждения пригодности Вашего товара для посыпки автомобильных дороги и представить ответ в МУБ Октябрьского района г.Уфы до 13 сентября 2010г. по адресу : г.Уфа, ул. Трамвайная , 2а.

В случае получения ответа от УКХ и Б г.Уфы о непригодности предлагаемого Вами товара для посыпки дорог, просим Вас поставить товар строго соответствующий техническим требованиям проведенного аукциона.

При неисполнении вышеуказанных требований муниципальный контракт будет расторгнут».

В тоже время необходимо отметить, что согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» законодательство

Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать Федеральному закону от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Частью 3 статьи 38 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» установлено, что государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе, по цене, предложенной победителем аукциона, либо в случае заключения государственного или муниципального контракта с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, по цене, предложенной таким участником.

Из изложенного следует, что изменение условий государственного или муниципального контракта, которые были включены на основании данных участвующей в заказе заявки, неправомерно, т.к. тогда нарушаются принципы заключения договора по результатам соответствующего аукциона.

Каких-либо замечаний и нарушений в Протоколе №12271123/1 от 23.08.2010 рассмотрения заявок на аукцион поставки соли технической (720 т) для нужд муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан и Протоколе №12271123/2 от 23.08.2010 проведения открытого аукциона поставки соли технической (720 т) для нужд муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан в отношении ООО «Деловая Игра» не отражено.

Согласно статье 5 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», заявка на участие в аукционе должна содержать сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, о качестве работ, услуг. В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, заявка на участие в аукционе должна содержать также копии документов, подтверждающих соответствие товара, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товару, работам, услугам. При этом не допускается требовать предоставления указанных документов в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации такие документы передаются вместе с товаром.

Согласно статье 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю её принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом иными правовыми актами или договором.

Применительно к рассматриваемым обстоятельствам дела следует, что в соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случае, если заключенным по итогам аукциона контрактом (договором) установлено требование о предоставлении, относящихся к предмету государственного заказа, товара, документов и т.п. при передаче заказчику требование о предоставлении отдельно непредусмотренных документов недопустимо в силу пункта 2 части 2 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Требование о предоставлении документов, а также информации о количестве и качестве товара, не предусмотренных документацией об аукционе и проектом контракта, нарушает часть 3 статьи 38 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», так как документацией об аукционе и проектом муниципального контракта (в данном случае на право заключения муниципального контракта на поставку нерудных материалов: соль техническая (натрий хлористый технический карьерный) для МУБ Октябрьского района г.Уфы), не предусмотрено проведение дополнительных экспертиз или возможности представления дополнительной информации, направление или запрос дополнительных требований.

Таким образом, исследование и оценка телеграмму №01707289 от 01.09.2010 и письмо №607 от 06.09.2010, муниципального учреждения по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан Комиссия пришла к выводу, что они содержат дополнительные требования, непредусмотренные аукционной документацией и контрактом, в нарушении части 3 статьи 38 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд». Вышеуказанные действия МУБ Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан препятствуют ООО «Деловая Игра» осуществлению предпринимательской деятельности, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации, запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов или организациями, в том числе, ст. 15 носят также упреждающий нарушение антимонопольного законодательства характер. В ст. 15 указано буквально следующее: «могут привести» к названным в этой норме последствиям. Таким образом, для вменения совершения действий, запрещенных ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доказывания наступления последствий не требуется. Телеграмма №01707289 от 01.09.2010 и письмо №607 от 06.09.2010 Комиссией были проверены на предмет соответствия Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в понимании, придаваемом данному термину пунктом 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушением антимонопольного законодательства является сам факт направлений письма и телеграммы.

Согласно статье 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по

результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать муниципальное учреждение по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан (450026, Республика Башкортостан, г.Уфа ул.Трамвайная, 2а) нарушившим пункт 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления непредусмотренных законодательством Российской Федерации требований к ООО «Деловая Игра», которые препятствуют осуществлению предпринимательской деятельности ООО «Деловая Игра».

2. Выдать предписание муниципальному учреждению по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. За нарушение антимонопольного законодательства предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Материалы по данному делу направить должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по статье 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных нарушениях для рассмотрения.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его направления в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ №529-А-253/15-10

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...>, <...> руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 10 ноября 2010 по делу №А-253/15-10, о нарушении муниципальным учреждением по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан (450026, Республика Башкортостан, г.Уфа ул.Трамвайная, 2а) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года №135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному учреждению по благоустройству Октябрьского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан в срок до 10 декабря 2010 года, прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления непредусмотренных законодательством Российской Федерации требований к ООО «Деловая Игра», которые препятствуют осуществлению предпринимательской деятельности ООО «Деловая Игра» и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно отозвать телеграмму №01707289 от 01.09.2010 года и письмо №607 от 06.09.2010 года.

О выполнении настоящего предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.