

РЕШЕНИЕ

По делу № 64-3/36-2011 по признакам нарушения администрацией города Тулы (и МУ "Управление транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" Федерального закона "О защите конкуренции"

г. Тула

Резолютивная часть решения оглашена "15" февраля 2012г.

В полном объеме решение изготовлено "24" февраля 2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >

рассмотрев дело № 64-3/36-2011 по признакам нарушения администрацией города Тулы (300041, г. Тула, пл. Ленина, д.2) и МУ "Управление транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" (300041, г. Тула, ул. Оборонная, д.27) статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения настоящего дела явилось заявление Некоммерческого партнерства саморегулируемой организации "Объединение строителей Тульской области" о нарушении антимонопольного законодательства при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по восстановлению ливневой канализации по ул. Мира – ул. Болдина в г. Туле.

В ходе рассмотрения дела было установлено следующее.

Согласно извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0166300024711000250 (далее – извещение) размещение заказа осуществляется уполномоченным органом – администрацией муниципального образования город Тула, заказчиком является муниципальное учреждение "Управление транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" (далее – МУ УТСиДХ).

Полное наименование аукциона (предмет контракта) в соответствии с извещением – выполнение работ по восстановлению работоспособности ливневой канализации по ул. Мира – ул. Болдина в г. Туле.

Пунктом 18 документации об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по восстановлению работоспособности ливневой канализации по ул. Мира – ул. Болдина в г. Туле (далее – документация об аукционе)

уполномоченным органом установлены **обязательные требования к участникам размещения заказа**, в том числе:

-наличие свидетельства о допуске, выданного саморегулируемой организацией,

на выполнение работ по организации строительства, реконструкции и капитальному ремонту привлекаемым застройщиком или заказчиком на основании договора юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (генеральным подрядчиком): "Автомобильные дороги и объекты инфраструктуры автомобильного транспорта" + "Объекты водоснабжения и канализации";

-наличие лицензии Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов. Критерий осуществления деятельности: сбор опасных отходов на территории г. Тулы, транспортировка и размещение на территории г. Тулы. Класс опасности отходов для окружающей среды: I-IV. Вид отходов: "лом дорожного полотна автомобильных дорог" или "отходы асфальтобетона и асфальтобетонной смеси в кусковой форме" + "отходы (осадки) при промывке канализационных сетей".

В составе второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме в соответствии с пунктом 19 документации об аукционе должны содержаться, в том числе, копии вышеуказанных свидетельства о допуске и лицензии.

При этом несоблюдение указанных требований является основанием для принятия аукционной комиссией решения о признании заявки участника не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе.

Проект муниципального контракта, являющийся неотъемлемой частью документации об аукционе, в пункте 1.3 содержит указание на то, что "работы, указанные в Контракте Подрядчик осуществляет на основании свидетельства саморегулируемой организации _____, № __ от _____г. и лицензии Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов № __ от __г."

Анализ документации об аукционе (включая проект муниципального контракта) свидетельствует о том, что привлечение подрядных/субподрядных организаций на осуществление иных по отношению к предмету контракта работ, а именно – деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов **не предусмотрено**, а именно:

-пунктом 7 документации об аукционе установлено, что работы выполняются силами, материалами и механизмами Подрядчика. Выполнение работ может осуществляться с привлечением субподрядчиков **в части выполнения работ, предусмотренных свидетельством саморегулируемой организации;**

-пунктом 1.4 проекта муниципального контракта также установлено, что работы выполняются силами, материалами и механизмами Подрядчика. Выполнение работ может осуществляться с привлечением субподрядчиков **в части выполнения работ, предусмотренных свидетельством саморегулируемой организации.**

Данное требование противоречит Федеральному закону от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о размещении заказов) как требование, объединяющее в один лот со строительными работами иных

работ/услуг, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии и которые могут выполняться/оказываться посредством привлечения субподрядчиков, обладающих соответствующей лицензией по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов.

В разъяснениях ФАС России от 07.07.2011 № ИА/26163 "О требованиях к участникам размещения заказа на выполнение работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объекта капитального строительства" указано, что если в один лот со строительными работами включены иные работы или услуги, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии и которые могут выполняться (оказываться) посредством привлечения иных лиц (субподрядчиков), обладающих соответствующей лицензией (например, услуги по сбору, транспортировке отходов), то установление требования о выполнении таких работ/услуг лицом, осуществляющим строительство, лично, и, соответственно, установление требования о предоставлении в составе заявки на участие в торгах копии соответствующей лицензии, является нарушением Закона о размещении заказов и Закона о защите конкуренции.

Комиссия считает необходимым отметить, что анализ материалов настоящего дела свидетельствует о том, что в 2008, 2010 году при размещении муниципального заказа на выполнение работ по ремонту, восстановлению работоспособности ливневой канализации требование о наличии у участников размещения заказа **лицензии** на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов (I-IV класса опасности) на территории г. Тулы (вид отходов: "лом дорожного полотна автомобильных дорог" или "отходы асфальтобетона и асфальтобетонной смеси в кусковой форме" + "отходы (осадки) при промывке канализационных сетей") **не предъявлялись**, аналогичные условия в муниципальных контрактах отсутствовали.

Материалами настоящего дела установлено и отражено в протоколе от 15.07.2011 г. № 416 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме комиссия по итогам рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе допустила к участию в аукционе и признала участниками аукциона заявки с порядковыми номерами 1, 2.

По итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе комиссия единогласно решила и отразила в протоколе от 21.07.2011 г. № 450 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме, что заявка с порядковым номером 2 (ООО "СпецПромСтрой") не соответствует требованиям, установленным документацией об аукционе, а именно – не представлена лицензия Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов.

Заявка с порядковым номером 1 (ООО "Бытсервис") признана соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, и ООО "Бытсервис" было признано победителем открытого аукциона в электронной форме (последний абзац протокола от 21.07.2011 г. № 450 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме).

Однако в рамках настоящего дела Комиссия установила, что у ООО "Бытсервис" отсутствует лицензия на осуществление деятельности по сбору, транспортировке,

размещению опасных отходов (письмо Управления Росприроднадзора по Тульской области от 19.08.2011 № АС-4/1333, письмо Ростехнадзора от 19.10.2011 № 00-02-04/2571, письмо Управления Росприроднадзора по Тульской области от 12.01.2012 № АС-4/18, письмо Ростехнадзора от 02.12.2011 № 00-06-04/4071), обязательное наличие которой установлено документацией об аукционе и проектом муниципального контракта.

Кроме того, в письме Ростехнадзора от 19.10.2011 № 00-02-04/2571 указано, что "в реестре лицензий, выданных Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору, отсутствуют сведения о предоставлении ООО "Бытсервис" лицензии на деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке отходов I-IV класса опасности". Более того, лицензия с **№ ОТ-01-003295(71) от 01.11.2010** (копия которой в электронном виде была приобщена ООО "Бытсервис" ко второй части заявки на участие в аукционе) **Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору никакому юридическому лицу (индивидуальному предпринимателю) не предоставлялась**, что свидетельствует о не соответствии ООО "Бытсервис" требованиям документации об аукционе (включая проект муниципального контракта).

Согласно пункту 2.2 Порядка взаимодействия уполномоченного органа и муниципальных заказчиков при размещении заказов для муниципальных нужд путем проведения торгов (далее – Порядок), утвержденного постановлением администрации города Тулы от 30.11.2010 № 3640 "Об определении органа, уполномоченного на осуществление функций по размещению заказов для муниципальных нужд города Тулы для муниципальных заказчиков администрации города Тулы путем проведения торгов", уполномоченный орган в целях исполнения муниципальной функции по размещению заказов, в частности:

-принимает и рассматривает заявки муниципальных заказчиков администрации города Тулы на размещение заказа и иные документы, необходимые для проведения уполномоченным органом процедур размещения заказа;

-возвращает муниципальным заказчикам заявки на размещение заказа и иные документы **в случае их** неполноты или **несоответствия действующему законодательству о размещении заказов**, сводному плану-графику размещения заказов на текущий год;

-на основе представленных муниципальными заказчиками документов разрабатывает и утверждает документацию об аукционе в электронной форме;

-составляет и направляет муниципальному заказчику проект муниципального контракта, заключаемого с победителем аукциона в электронной форме.

В соответствии с пунктом 3.1 Порядка муниципальные заказчики, в том числе:

-составляют по утвержденной форме и направляют в уполномоченный орган заявку на проведение аукциона в электронной форме, к которой прилагается техническая часть документации и **проект муниципального контракта**;

-**несут** установленную действующим законодательством **ответственность за составление** технической части документации об аукционе в электронной форме,

проекта муниципального контракта.

Как следует из норм статьи 4 "Порядок взаимодействия муниципальных заказчиков и уполномоченного органа при размещении заказов для муниципальных нужд", муниципальные заказчики для размещения заказа представляют в уполномоченный орган заявку на проведение торгов по утвержденной форме, подписываемую руководителем муниципального заказчика, к которой прилагается техническая часть документации об аукционе в электронной форме, и **проект муниципального контракта** (пункт 4.1 Порядка).

Соответственно, уполномоченный орган (пункт 4.4. Порядка) рассматривает документы, представленные муниципальными заказчиками, в течение десяти рабочих дней с момента их регистрации и принимает одно из следующих решений:

1. о назначении даты размещения извещения и конкурсной документации, документации об аукционе в электронной форме на общероссийском официальном сайте в сети "Интернет";
2. о возврате документов, представленных муниципальными заказчиками, в случаях, предусмотренных [абзацем 5 пункта 2.2](#) Порядка (в частности, в случае их несоответствия действующему законодательству о размещении заказов). При этом муниципальные заказчики обязаны устранить все замечания.

При этом проект муниципального контракта, содержащий требования о наличии вышеуказанной лицензии и являющийся неотъемлемой частью документации об аукционе, уполномоченным органом муниципальному заказчику для приведения в соответствии с Законом о размещении заказов не направлялся.

В свою очередь муниципальный заказчик – МУ УТСиДХ – составляя заявку на проведение аукциона в электронной форме, представил в уполномоченный орган и проект муниципального контракта, содержащий в пункте 1.3 условие контракта о выполнении работ подрядчиком на основании, в том числе, лицензии Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов, что противоречит требованиям Закона о размещении заказов.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что:

-уполномоченным органом – администрацией города в лице заместителя главы администрации города по экономическому развитию – утверждена документация об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по восстановлению работоспособности ливневой канализации по ул. Мира – ул. Болдина в г. Туле, содержащая в перечне **обязательных требований к участникам размещения заказа наличие лицензии** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов с установленным критерием осуществления деятельности – сбор опасных отходов на территории г. Тулы, транспортировка и размещение на территории г. Тулы, класс опасности отходов для окружающей среды – I-IV, вид отходов: "лом дорожного полотна автомобильных дорог" или "отходы асфальтобетона и асфальтобетонной смеси в кусковой форме" + "отходы (осадки) при промывке канализационных сетей";

-МУ УТСиДХ как муниципальным заказчиком подготовлен проект муниципального контракта, содержащий условие контракта о выполнении работ подрядчиком на основании, в том числе, лицензии Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов.

Часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении муниципальных услуг осуществлять действия/бездействие, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к хозяйствующим субъектам.

Нарушений требований статьи 17 Закона о защите конкуренции в рамках рассмотрения настоящего дела Комиссией не установлено.

Оценив доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию города Тулы нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. Выдать администрации города Тула предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
3. Признать МУ "Управление транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".
4. Выдать МУ "Управление транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
5. Передать материалы дела № 64-3/36-2011 о нарушении антимонопольного законодательства должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы об административном правонарушении, для рассмотрения вопроса о применении мер административной ответственности по части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
6. Оснований для принятия иных мер в отношении администрации муниципального образования город Тула, МУ "Управление транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" по пресечению и/или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по

обеспечению конкуренции не имеется.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия 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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 10

24.02.2012г.

г. Тула

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области 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 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения **от 24.02.2012г.** по делу № 64-3/36-2011 о нарушении администрацией города Тулы (300041, г. Тула, пл. Ленина, д.2) и МУ "Управление транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" (300041, г. Тула, ул. Оборонная, д.27) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции"

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации города Тулы **прекратить нарушение** части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившееся во включении в документацию об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по восстановлению работоспособности ливневой канализации по ул. Мира – ул. Болдина в г. Туле **обязательного требования к участникам размещения заказа – о наличии лицензии** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов. Критерием осуществления деятельности установлены сбор опасных отходов на территории г. Тулы, транспортировка и размещение на территории г. Тулы, класс опасности отходов для окружающей среды – I-IV, вид отходов: "лом дорожного

полотна автомобильных дорог" или "отходы асфальтобетона и асфальтобетонной смеси в кусковой форме" + "отходы (осадки) при промывке канализационных сетей", противоречащего Федеральному закону от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" как требование, объединяющее в один лот со строительными работами иных работ/услуг, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии и которые могут выполняться/оказываться посредством привлечения субподрядчиков, обладающих соответствующей лицензией по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов, путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, **а именно:**

-в отношениях, связанных с размещением муниципального заказа на выполнение работ по восстановлению ливневой канализации в городе Туле, не включать в один лот со строительными работами иные работы/услуги, требующие наличие лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов и которые могут выполняться/оказываться посредством привлечения третьих лиц, обладающих соответствующей лицензией.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Тульское УФАС России не позднее **пяти дней** со дня его получения.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ № 11

24.02.2012г.

г. Тула

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области 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 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения **от 24.02.2012г.** по делу № 64-3/36-2011 о нарушении администрацией города Тулы (300041, г. Тула, пл. Ленина, д.2) и МУ "Управление транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" (300041, г. Тула, ул. Оборонная, д.27) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции"

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

МУ "Управлению транспорта, связи и дорожного хозяйства города Тулы" **прекратить нарушение** части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившееся при исполнении функции муниципального заказчика во включении в проект муниципального контракта, являющегося неотъемлемой частью документации об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по восстановлению работоспособности ливневой канализации по ул. Мира – ул. Болдина в г. Туле, условия о выполнении работ подрядчиком на основании, в том числе, лицензии Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов, противоречащего Федеральному закону от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" как требование, объединяющее в один лот со строительными работами иных работ/услуг, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии и которые могут выполняться/оказываться посредством привлечения субподрядчиков, обладающих соответствующей лицензией по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов, путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, **а именно:**

-в отношениях, связанных с размещением муниципального заказа на выполнение работ по восстановлению ливневой канализации в городе Туле, не включать в один лот со строительными работами иные работы/услуги, требующие наличие лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортировке, размещению опасных отходов и которые могут выполняться/оказываться посредством привлечения третьих лиц, обладающих соответствующей лицензией.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Тульское УФАС России не позднее **пяти дней** со дня его получения.

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.