

РЕШЕНИЕ

31 мая 2010 года

г. Смоленск

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Смоленского УФАС России, в составе <...>

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (приказ Смоленского УФАС России № 108 от 27.05.2010) функций по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд и во исполнение положений статьи 60 Федерального закона 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), рассмотрев поступившую в адрес Смоленского УФАС России жалобу ЗАО «Смоленская строительная компания» (вх. от 24.05.2010 № 1869/03) на действия единой комиссии муниципального заказчика – Администрации МО «Смоленский район» Смоленской области при проведении открытого аукциона на право заключить муниципальный контракт на строительство объекта: «Полигон для твердых бытовых отходов от населенных пунктов Смоленского района Смоленской области по адресу: Смоленская область, Смоленский район, восточнее д. Щитники на расстоянии 300м»,

УСТАНОВИЛА:

ЗАО «Смоленская строительная компания» (далее – заявитель) в своей жалобе, озвученной в ходе заседания Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов представителем по доверенности, указывало на нарушения единой комиссией муниципального заказчика в части необоснованного отказа в допуске обществу от участия в торгах.

Представитель заявителя сообщил, что, согласно протокола рассмотрения заявок от 17 мая 2010 года, единой комиссией муниципального заказчика – Администрации муниципального образования «Смоленский район» Смоленской области принято решение отказать в допуске к участию в открытом аукционе ЗАО «Смоленская строительная компания» в связи с тем, что заявка общества не соответствует требованиям, указанным в документации об аукционе. При этом указанный протокол не содержит сведений о том, каким положениям аукционной документации не соответствует заявка общества, что является нарушением части 3 статьи 36 Закона о размещении заказов.

В уведомлении об отказе в допуске к участию в обжалуемом открытом аукционе от 17.05.2010 № 418, направленном в адрес ЗАО «Смоленская строительная компания» по средствам факсимильной связи указано, что заявка не соответствует требованиям аукционной документации, а именно: «Отсутствует документ о том, что сделка не является для ЗАО «Смоленская строительная компания» крупной».

С данным решением единой комиссии муниципального заказчика заявитель не согласен по следующим основаниям.

Заявка ЗАО «Смоленская строительная компания», была подана в полном соответствии с требованиями инструкции участникам размещения заказа и информационной карты аукционной документации. В уведомлении о согласии на участие в открытом аукционе ЗАО «Смоленская строительная компания» уведомило о том, что сделка для общества не является крупной. Документом,

подтверждающим это, является копия устава общества, приложенная в составе поданной на участие в торгах заявки, согласно которой виды работ, предусмотренные аукционной документацией являются для общества основными видами деятельности, осуществляемыми в обычной хозяйственной деятельности общества.

В соответствии с подпунктом «д» пункта 1 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в открытом аукционе должна содержать решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа поставка товаров, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой.

Предметом торгов является строительство объекта: «Полигон для твердых бытовых отходов от населенных пунктов Смоленского района Смоленской области по адресу: Смоленская область, Смоленский район, восточнее д. Щитники на расстоянии 300м», что соответствует основным видам деятельности общества. Соответственно решение об одобрении или о совершении крупной сделки в заявке общества, по мнению заявителя, не требовалось.

Кроме того, представитель заявителя пояснил, что ЗАО «Смоленская строительная компания» в адрес единой комиссии муниципального заказчика был направлен запрос от 17.05.2010 № 11 о разъяснении результатов рассмотрения заявки общества.

На указанный запрос председателем единой комиссии в адрес общества 18.05.2010 № 425 был направлен ответ, в котором, по мнению заявителя, задаваемый вопрос не разъяснен.

На основании вышеизложенного заявитель считает, что действиями единой комиссии муниципального заказчика были нарушены права и законные интересы ЗАО «Смоленская строительная компания» в связи с неправомерным отказом в допуске к участию в торгах общества и просит выдать единой комиссии предписание об устранении таких нарушений в соответствии законодательством в сфере размещения заказов.

В ходе рассмотрения жалобы представитель муниципального заказчика по сути жалобы пояснила следующее.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе № 6/10-а на право заключить муниципальный контракт на строительство объекта: «Полигон для твердых бытовых отходов от населенных пунктов Смоленского района Смоленской области по адресу: Смоленская область, Смоленский район, восточнее д. Щитники на расстоянии 300м» заявка ЗАО «Смоленская строительная компания» была отклонена как не соответствующая требованиям аукционной документации. Основаниями для отклонения этой заявки послужило не представление документов подтверждающих то, что данная сделка для общества не является крупной, а также отсутствие в уведомлении перечня работ, выполняемых участником размещения заказа в соответствии с требованиями, указанными в аукционной документации.

Согласно пункту 3 уведомления на участие в открытом аукционе ЗАО «Смоленская строительная компания» указано, что данная сделка не является для него крупной и он обязуется приложить документы, подтверждающие данное декларирование. Однако данный документ в составе поданной на участие в торгах заявки общества отсутствовал.

При этом из устава ЗАО «Смоленская строительная компания» следует, что одобрение крупных сделок осуществляется в случаях предусмотренных статьями 79 и 83 Федерального закона 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее – Закон об акционерных обществах). Данные правовые нормы определяют порядок одобрения крупной сделки. В уставе общества не содержится ссылок на часть 1 статьи 78 Закона об акционерных обществах, в соответствии с которой сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, не подлежат одобрению как крупные сделки.

Согласно части 1 статьи 78 Закона об акционерных обществах уставом обществ могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок, предусмотренных данным законом.

Таким образом, единая комиссия муниципального заказчика не могла определить, что данная сделка для ЗАО «Смоленская строительная компания» не требует одобрения и приняла решение об отказе в допуске общества к участию в торгах в связи с непредставлением документов, подтверждающих то, что данная сделка не является для него крупной.

При этом в уведомлении об отказе в допуске к участию в открытом аукционе ЗАО «Смоленская строительная компания» по технической ошибке лица, составившего данное уведомление, отсутствует другое основание несоответствия заявки участника размещения заказа требованиям аукционной документации.

В ходе внеплановой проверки соблюдения законодательства в сфере размещения заказов при размещении заказа, являющегося предметом рассмотрения жалобы, проведенной в соответствии с частью 5 статьи 17 Закона о размещении заказов, Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов установлено следующее.

Муниципальным заказчиком – Администрацией муниципального образования «Смоленский район» Смоленской области размещение заказа на строительство объекта: «Полигон для твердых бытовых отходов от населенных пунктов Смоленского района Смоленской области по адресу: Смоленская область, Смоленский район, восточнее д. Щитники на расстоянии 300м» было осуществлено путем проведения открытого аукциона, что соответствует требованиям Закона о размещении заказов.

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на основании представленных на заседание документов и пояснений представителей муниципального заказчика также установила, что Администрацией муниципального образования «Смоленский район» Смоленской области при размещении заказа в аукционную документацию были внесены изменения в форму уведомления о согласии на участие в открытом аукционе, предусматривающие указание участниками размещения заказа сведений о выполняемых ими в рамках исполнения муниципального контракта работ, а также сведений о том, является ли заключение по результатам торгов контракта для участника размещения заказа крупной сделкой.

В соответствии с требованиями подпункта «д» пункта 1 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов заявка на участие в открытом аукционе должна содержать решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа поставка товаров, являющихся предметом контракта является крупной сделкой.

При этом согласно пункту 2 письма Министерства экономического развития Российской Федерации и Федеральной антимонопольной службы от 19.08.2009 № 13613-АП/Д05 форма заявки, установленная документацией о торгах, не должна предусматривать декларирование участником размещения заказа, относится ли поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта для такого участника размещения заказа к крупной сделке. При этом документация о торгах должна содержать требование о представлении участником размещения заказа в составе заявки решения исключительно в случае, если указанные действия для такого участника размещения заказа являются крупной сделкой.

Таким образом, муниципальным заказчиком при внесении изменений в аукционную документацию не были учтены положения подпункта «д» пункта 1 части 2 статьи 35 Закона о размещении заказов.

При этом Комиссией Смоленского УФАС России установлено, что это не повлияло на результаты проведения рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, в том числе заявки ЗАО «Смоленская строительная компания», поскольку заявка, поданная участником размещения заказа, не содержала перечня работ, выполняемых участником размещения заказа в соответствии с требованиями аукционной документации.

Комиссией Смоленского УФАС России установлено, что согласно протоколу рассмотрения заявок от 17 мая 2010 года заявка ЗАО «Смоленская строительная компания» была отклонена как несоответствующая требованиям аукционной документации. При этом указанный протокол не содержит обоснования такого решения с указанием положений документации об аукционе, которым не соответствует заявка на участие в аукционе этого участника размещения заказа, положений такой заявки на участие в аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об аукционе. Таким образом, единой комиссией муниципального заказчика были нарушены положения части 3 статьи 36 Закона о размещении заказов, которыми определено, что протокол должен содержать сведения об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе с обоснованием такого решения и с указанием положений документации об аукционе, которым не соответствует заявка на участие в аукционе этого участника размещения заказа, положений такой заявки на участие в аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об аукционе.

Более того, Комиссией Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов также установлено, что единой комиссией в нарушение вышеуказанной правовой нормы уведомление об отказе в допуске к участию в торгах ЗАО «Смоленская строительная компания» содержала не весь перечень обоснований отклонения заявки общества от участия в торгах.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов пришла к выводу о том, что единой комиссией муниципального заказчика были нарушены права и законные интересы заявителя, выразившиеся в нарушении части 3 статьи 36 Закона о размещении заказов.

Изучив все материалы по жалобе, выслушав представителей заявителя и ответчика, руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Закона о размещении заказов, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Смоленская строительная компания» на действия единой комиссии муниципального заказчика – Администрации МО «Смоленский район» Смоленской области при проведении открытого аукциона на право заключить муниципальный контракт на строительство объекта: «Полигон для твердых бытовых отходов от населенных пунктов Смоленского района Смоленской области по адресу: Смоленская область, Смоленский район, восточнее д. Щитники на расстоянии 300м», обоснованной.

2. Признать в действиях единой комиссии муниципального заказчика - администрации муниципального образования «Смоленский район» Смоленской области нарушение части 3 статьи 36 Закона о размещении заказов.

3. Выдать единой комиссии, муниципальному заказчику – Администрации муниципального образования «Смоленский район» Смоленской области Предписание об устранении нарушений законодательства в сфере размещения заказов путем отмены составленного в ходе размещения заказа протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе и проведения рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере размещения заказов.

Согласно части 9 статьи 60 Закона о размещении заказов 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.

Подписи членов комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 29-Г.З.-10

о прекращении нарушения законодательства

в сфере размещения заказов

31 мая 2010 г.

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе <...>

на основании своего решения от 31 мая 2010 года, принятого по результатам рассмотрения жалобы ЗАО на действия единой комиссии муниципального заказчика – Администрации МО «Смоленский район» Смоленской области при проведении открытого аукциона на право заключить муниципальный контракт на строительство объекта: «Полигон для твердых бытовых отходов от населенных пунктов Смоленского района Смоленской области по адресу: Смоленская область, Смоленский район, восточнее д. Щитники на расстоянии 300м», в части нарушения законодательства о размещении заказов, и руководствуясь частью 9 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального Закона 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),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Единой комиссии, муниципальному заказчику – Администрации муниципального образования «Смоленский район» Смоленской области устранить нарушения Закона о размещении заказов:

1. Отменить составленный в ходе размещения заказа протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе.

2. Провести рассмотрение заявок на участие в открытом аукционе в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере размещения заказов.

В течение трех рабочих дней со дня получения настоящего предписания представить в Смоленское УФАС России письменные доказательства его исполнения.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания территориального органа органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Подписи членов комиссии <...>