

РЕШЕНИЕ

по делу № 297-13-а

13.05.2013 г.

г. Пермь

Резолютивная часть решения оглашена "30" апреля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено "13" мая 2013 г.

Комиссия Пермского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело №297-13-а, возбужденное по признакам нарушения **Муниципальным автономным образовательным учреждением «Гимназия №31» г. Перми** ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании отдельным хозяйствующим субъектам, в т.ч. сумма выручки которых в 2011, 2012 г.г. составляет 24 млн. руб. и более, преимущественных условий участия в торгах на право заключить договор на исполнение функций генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания МАОУ «Гимназия №31» г. Перми структурное подразделение «Детский сад «Совушка» г. Перми, что приводит или может привести, либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания строительных услуг,

УСТАНОВИЛА:

01.03.2013 г. на официальном сайте закупок – www.zakupki.gov.ru Муниципальным автономным образовательным учреждением «Гимназия №31» г. Перми (далее также – МАОУ) опубликовано извещение (№31300167403) о проведении открытого конкурса на право заключить договор на исполнение функций генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания МАОУ "Гимназия №31" структурное подразделение "Детский сад "Совушка" по адресу г. Пермь, ул. Подлесная, 39 (далее также - торги).

При этом, согласно отдельных положений конкурсной документации в торгах могли принять участие лишь лица, выручка которых за 2011, 2012 г.г. составляет не менее начальной (максимальной) цены договоры (24 305 920 руб.), а также выполнявшие за 2010, 2011 и 2012 г.г. работы по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта отрасли образования, стоимость которого составляет не менее чем начальная (максимальная) цена договора (24 305 920 руб.).

Проанализировав указанные требования конкурсной документации антимонопольный орган пришел к выводу, что их результатом стало либо могло стать сокращение круга потенциальных участников торгов, и, как следствие ограничение конкуренции между ними, что, в свою очередь свидетельствует о наличии в действиях МАОУ признаков нарушения ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции).

МАОУ представило в материалы дела письменный отзыв, в котором указывает на законность и обоснованность требований к участникам торгов; отсутствие нарушений антимонопольного законодательства при проведении процедуры торгов, и просит рассмотрение настоящего дела прекратить.

Изучив представленные документы и информацию, выслушав доводы сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В силу ч. 2 ст. 448 Гражданского кодекса РФ конкурс это форма проведения торгов. Выигравшим торги по конкурсу – признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Состав конкурсной комиссии для проведения торгов утвержден приказом и.о. директора МАОУ №6-ОД от 14.01.2013 г.

Конкурсная документация на проведение Торгов утверждена директором МАОУ 01.03.2013 г.

Требования к участникам Торгов, а также к содержанию, составу, оформлению и форме заявок на участие в Торгах установлены разделами 3, 4 конкурсной документации соответственно.

Так согласно п. 6 раздела 3 конкурсной документации участники Торгов должны соответствовать требованию «Опыт и деловая репутация»: Выполнение за 2010, 2011 и 2012 г.г., работ по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта капитального строительства в объектах отрасли образования, стоимость которого составляет не менее чем начальная (максимальная) цена договора (24 305 920 руб.).

Кроме того, в силу п. 7 раздела 3 конкурсной документации у участников торгов должно быть «Наличие необходимых финансовых ресурсов»: Выручка организации (предприятия) за 2011, 2012 г.г. должна составлять не менее начальной (максимальной) цены договора (24 305 920 руб.).

Для подтверждения соответствия участника Торгов указанным требованиям, в силу п. 6 раздела 4 конкурсной документации заявка на участие в Торгах должна содержать:

- копию государственного (муниципального) контракта или договоров на выполнение за 2010, 2011 и 2012 г.г., работ по строительству, реконструкции или

капитальному ремонту объекта капитального строительства (объекта системы образования), стоимость которого составляет не менее чем начальная (максимальная) цена контракта;

- форму 1 «Бухгалтерский баланс» за 2012 г., заверенный ИФНС постранично (оригинал);

- форму 2 «Отчет о прибылях и убытках» за 2012 год, заверенный ИФНС постранично (оригинал).

В силу раздела 10 конкурсной документации «Рассмотрение заявок на участие в конкурсе» конкурсная комиссия рассматривает заявки на участие в конкурсе на соответствие требованиям, установленным конкурсной документацией. В случае несоответствия заявки требованиям к содержанию, составу, оформлению и форме заявки, установления недостоверных сведений, содержащихся в документах, представленных участником открытого конкурса, установления факта несоответствия участника открытого конкурса основным требованиям, установленным в соответствии с п. 2-6 раздела 3 конкурсная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в конкурсе на любом этапе его проведения.

В соответствии со ст. 8 Закона РФ от 10.07.1992 N 3266-1 «Об образовании» (далее также – Закон об образовании) система образования в Российской Федерации представляет собой, в т.ч. совокупность взаимодействующих сети реализующих их образовательных учреждений и научных организаций.

Образовательными являются государственные, муниципальные, негосударственные (частные) учреждения, осуществляющее образовательный процесс, то есть реализующее одну или несколько образовательных программ и (или) обеспечивающее содержание и воспитание обучающихся, воспитанников (ч.ч. 1, 3 Закона об образовании).

Научные организации подразделяются на научно-исследовательские организации, научные организации образовательных учреждений высшего профессионального образования, опытно-конструкторские, проектно-конструкторские, проектно-технологические и иные организации, осуществляющие научную и (или) научно-техническую деятельность (ч. 1 ст. 5 Федеральный закон от 23.08.1996 г. №127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике»).

Таким образом, участие в Торгах могли принять только лица, ранее осуществлявшие работы по строительству, реконструкции или капитальному ремонту государственных, муниципальных, частных образовательных учреждениях, научно-исследовательских организации, научных организации образовательных учреждений высшего профессионального образования, опытно-конструкторских, проектно-конструкторских, проектно-технологических учреждений.

В случае же установления факта отсутствия у лица, подавшего заявку опыта проведения вышеуказанных работ, конкурсная комиссия обязана в любом случае отстранить от участия в Торгах лицо, подавшее такую заявку.

При этом, документов, свидетельствующих о наличии у конкурсной комиссии полномочий на отмену, либо изменение требований к участникам Торгов,

установленных конкурсной документацией в материалы настоящего дела не представлено. Не предусмотрено таких полномочий и конкурсной документацией на проведение Торгов.

Между тем, ч. 1 ст. 8 Конституции РФ установлено, что в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

Под конкуренцией в силу п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно Общероссийскому [классификатору](#) видов экономической деятельности, продукции и услуг 004-93, утвержденному [Постановлением](#) Госстандарта РФ от 06.08.1993 N 17 [код 4500000](#) «Услуги строительные и объекты строительства» включает [код 4520080](#) «Строительство зданий и сооружений "под ключ", включая любой ремонт и реконструкцию».

Следовательно, в рассматриваемом случае для обеспечения соперничества хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынке оказания строительных услуг, и соблюдения требований ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции МАОУ надлежало обеспечить равные условия доступа к участию в Торгах всем, заинтересованным в заключение договора на проведение капитального ремонта лицам, вне зависимости от наличия у последних опыта оказания строительных услуг (в т.ч. в части объектов оказания услуг).

При этом, сам хозяйствующий субъект (потенциальный участник торгов) может и не иметь опыта ремонта образовательных учреждений, однако, его сотрудники могут обладать соответствующей квалификацией.

В то же время, утверждение п. 6 раздела 3, п. 6 раздела 4 конкурсной документации предоставляет очевидное преимущество участия в Торгах лицам, ранее осуществлявшим услуги строительства в объектах системы образования.

Следует отметить, что перечень запретов, установленный ст. 17 Закона о защите конкуренции не является исчерпывающим, кроме того, согласно данной статье запрещаются не только действия, которые приводят к ограничению конкуренции, но и те действия, которые могут привести к ограничению конкуренции.

Следовательно, при установлении возможности ограничения конкуренции отсутствует необходимость устанавливать конкретных хозяйствующих субъектов, которым предоставляются определенные преимущества. В данном случае необходимо определять хозяйствующих субъектов, которые получают определенные преимущества, путем определения свойств, присущих указанным субъектам.

В частности, к таким свойствам может быть отнесено наличие:

- копии государственных (муниципальных) контрактов или договоров на выполнение за последние пять лет, предшествующие дате окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе, работ по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта капитального строительства (объекта системы образования), стоимость которого составляет не менее чем 24 305 920 руб.

Выше указано, что преимущественные условия созданы тем участникам, которые осуществляли услуги строительства в объектах системы образования, Таким образом, участники, которым созданы преимущественные условия, установлены.

Учитывая изложенное Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях МАОУ нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании участнику торгов, или нескольким участникам торгов, осуществлявшим услуги строительства в объектах системы образования, преимущественных условий участия в открытом конкурсе на проведение капитального ремонта в МАОУ «Гимназия №31» путем утверждения в конкурсной документации требований:

- о выполнении участниками торгов за 2010, 2011 и 2012 г.г., работ по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта капитального строительства объекта системы образования, стоимость которого составляет не менее чем начальная (максимальная) цена контракта (пункт 6 раздела 3);

- о представлении в составе заявки на участие в конкурсе копии государственных (муниципальных) контрактов или договоров на выполнение за 2010, 2011 и 2012 г.г., работ по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта капитального строительства (объекта системы образования), стоимость которого составляет не менее чем начальная (максимальная) цена контракта,

что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению

конкуренции на рынке оказания услуг строительства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Муниципальным автономным образовательным учреждением «Гимназия №31» г. Перми ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании участнику торгов, или нескольким участникам торгов, осуществлявших услуги строительства в объектах системы образования преимущественных условий участия в открытом конкурсе на право заключить договор на исполнение функций генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания МОАУ «Гимназия №31» г. Перми структурное подразделение «Детский сад «Совушка» г. Перми, путем утверждения в конкурсной документации требований:

- о выполнении участниками торгов за за 2010, 2011 и 2012 г.г., работ по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта капитального строительства объекта системы образования, стоимость которого составляет не менее чем начальная (максимальная) цена контракта (пункт 6 раздела 3);

- о представлении в составе заявки на участие в конкурсе копии государственных (муниципальных) контрактов или договоров на выполнение за 2010, 2011 и 2012 г.г., работ по строительству, реконструкции или капитальному ремонту объекта капитального строительства (объекта системы образования), стоимость которого составляет не менее чем начальная (максимальная) цена контракта (п. 6 раздела 4),

что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания услуг строительства.