

РЕШЕНИЕ № 08-01-156

28 июня 2010 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

Швалов А.Г.	- заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
Студеникин Д.Е.	- главный специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии;
Ковешникова Ю.С.	- специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии,

в присутствии представителей:

подателя жалобы – ООО «ТеплоСтройСервис» - «...» (по доверенности);

муниципального заказчика - администрации города Куйбышева Новосибирской области – «..» (по доверенности);

рассмотрев жалобу ООО «ТеплоСтройСервис» на действия комиссии по размещению заказов администрации города Куйбышева Новосибирской области при проведении открытого аукциона на строительство 16 (шестнадцати) жилых помещений в многоквартирных домах капитального исполнения, расположенных на территории города Куйбышева Новосибирской области, для переселения граждан из аварийного жилищного фонда поселка «Энергетик» общей площадью жилых помещений не менее 610,7 кв. м, согласно технического задания,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «ТеплоСтройСервис» с жалобой на действия комиссии по размещению заказов администрации города Куйбышева Новосибирской области при проведении открытого аукциона на строительство 16 (шестнадцати) жилых помещений в многоквартирных домах капитального исполнения, расположенных на территории города Куйбышева Новосибирской области, для переселения граждан из аварийного жилищного фонда поселка «Энергетик» общей площадью жилых помещений не менее 610,7 кв. м, согласно технического задания. Начальная (максимальная) цена контракта – 18321000 рублей.

ООО «ТеплоСтройСервис» обжалует отказ в допуске к участию в аукционе по причине не предоставления в составе заявки решения об одобрении крупной сделки. ООО «ТеплоСтройСервис» считает, что сделка по данному аукциону для ООО «ТеплоСтройСервис» не является крупной, следовательно, отказ в допуске к участию в аукционе по вышеуказанному основанию неправомерен.

На жалобу ООО «ТеплоСтройСервис» поступило возражение от муниципального заказчика – администрации города Куйбышева Новосибирской области, в котором указано следующее.

Администрация города Куйбышева Новосибирской области считает, что из представленных в составе заявки ООО «ТеплоСтройСервис» документов и сведений нельзя сделать вывод о том, что для ООО «ТеплоСтройСервис» сделка по данному аукциону, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, не является для ООО «ТеплоСтройСервис» крупной сделкой. На основании вышеизложенного, администрация города Куйбышева Новосибирской области считает, что ООО «ТеплоСтройСервис» отказано в допуске к участию в аукционе по причине не предоставления в составе заявки решения об одобрении крупной сделки в соответствии с положениями Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Федеральный закон № 94-ФЗ).

Изучив представленные материалы и выслушав доводы сторон, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно протоколу рассмотрения заявок №1 от 17.06.2010г. ООО «ТеплоСтройСервис» отказано в допуске к участию в аукционе по причине не предоставления в составе заявки решения об одобрении крупной сделки. Присутствующий на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ООО «ТеплоСтройСервис» считает, что сделка по данному аукциону для ООО «ТеплоСтройСервис» не является крупной, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе также не является крупной сделкой, так как работы, являющиеся предметом данного аукциона относятся к обычной хозяйственной деятельности ООО «ТеплоСтройСервис», балансовая стоимость активов ООО «ТеплоСтройСервис» 95896000 рублей, обеспечение заявки на участие в аукционе составляет 916050 рублей.

В соответствии со ст.46 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью крупной сделкой является сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет двадцать пять и более процентов стоимости имущества общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок, если уставом общества не предусмотрен более высокий размер крупной сделки. Крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества.

Согласно п.п.д) п.1 ч.2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ заявка на участие в 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.

В данном случае комиссия по размещению заказов администрации города Куйбышева Новосибирской области не установив, что для ООО «ТеплоСтройСервис» сделка по данному аукциону, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, является крупной сделкой, незаконно недопустила к участию в аукционе ООО «ТеплоСтройСервис».

На основании вышеизложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России решила признать жалобу ООО «ТеплоСтройСервис» на действия комиссии по размещению заказов администрации города Куйбышева Новосибирской области при проведении открытого аукциона на строительство 16 (шестнадцати) жилых помещений в многоквартирных домах капитального исполнения, расположенных на территории города Куйбышева Новосибирской области, для переселения граждан из аварийного жилищного фонда поселка «Энергетик» общей площадью жилых помещений не менее 610,7 кв. м, согласно технического задания обоснованной.

При проведении внеплановой проверки на основании ч.5 ст. 17 Федерального закона № 94-ФЗ выявлены следующие нарушения законодательства РФ о размещении заказов

Согласно документации об аукционе, а также информации, размещенной на официальном сайте www.oblzakaz.nso.ru в сети Интернет, предметом данного аукциона является строительство 16 (шестнадцати) жилых помещений в многоквартирных домах капитального исполнения, расположенных на территории города Куйбышева Новосибирской области, для переселения граждан из аварийного жилищного фонда поселка «Энергетик» общей площадью жилых помещений не менее 610,7 кв. м, согласно технического задания. Исходя из предмета данного аукциона следует, что к данной документации об аукционе должен быть приложен проект контракта строительного подряда. Согласно ч.1 ст.740 Гражданского Кодекса РФ по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену. При этом согласно ч.1 ст.743 Гражданского Кодекса РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В документации об аукционе проектная и техническая документация, смета, определяющие объем и содержание работ, отсутствуют.

В то же время к документации об аукционе приложен договор (контракт) участия в долевом строительстве. Техническое задание документации не содержит объемов работ по строительству данного объекта, в техническом задании указаны параметры объекта недвижимости. Согласно приложенному к документации об аукционе контракту участник размещения заказа обязуется после получения разрешения на ввод в эксплуатацию объекта строительства передать муниципальному заказчику объект долевого строительства. Как указано в ч.1 ст.4 Федерального закона от 30.12.2004 N 214-ФЗ "Об участии в долевом строительстве

многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" (далее Федеральный закон N 214-ФЗ) по договору участия в долевом строительстве (далее - договор) одна сторона (застройщик) обязуется в предусмотренный договором срок своими силами и (или) с привлечением других лиц построить (создать) многоквартирный дом и (или) иной объект недвижимости и после получения разрешения на ввод в эксплуатацию этих объектов передать соответствующий объект долевого строительства участнику долевого строительства, а другая сторона (участник долевого строительства) обязуется уплатить обусловленную договором цену и принять объект долевого строительства при наличии разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости.

Таким образом, к документации об аукционе прикреплён контракт участия в долевом строительстве, объемы работ, указанные в документации об аукционе, соответствуют предмету данного контракта.

Принимая во внимание вышеизложенное, Новосибирское УФАС России считает, что несмотря на схожесть с подрядным, договор долевого участия не является таковым по ряду оснований. Прежде всего, обращает на себя внимание то, что участник долевого строительства не имеет правовой возможности определять деятельность лица, получившего денежные средства, а подрядчик при создании объекта в отдельных случаях не действует по заданию дольщика. Неслучайно в ст.2 Федерального закона N 214-ФЗ сказано, что застройщик - это лицо, которое привлекает денежные средства участников не только для строительства, но и для создания домов или иных объектов. Зачастую застройщик выступает заказчиком по договору строительного подряда. Участник долевого строительства не заказывает работу, в том числе проект задания, он только присоединяется к тому, что определил сам застройщик. Кроме того, если предположить, что договор долевого участия в строительстве может квалифицироваться как договор строительного подряда, то в качестве объекта строительных работ в этом договоре должна указываться только часть объекта недвижимости, которую дольщик заказывает, оплачивает и принимает от подрядчика. Объект недвижимости, являющийся предметом договора долевого участия, строится за рамками и вне зависимости от заключения конкретного договора долевого участия. Помимо этого бывают случаи, когда дольщик присоединяется на этапе, когда строительство дома практически завершено. Так как объектом строительства выступает не отдельная квартира, а многоквартирный жилой дом, на стороне кредитора выступает множество лиц-дольщиков, что представляется невозможным в конструкции договора подряда. Нельзя не отметить, что в договоре отсутствуют такие обязанности, как предоставление земельного участка, и ряд других.

Из вышеизложенного следует, что объемы работ и проект контракта не соответствуют предмету данного аукциона.

В анкете участника размещения заказа документации об аукционе установлено требование о предоставлении участником заказа в составе своей заявки следующих сведений: номер и дата государственной регистрации (для юридических лиц); ИНН, ОГРН, ОКПО, ОКВЭД, ОКОНХ, КПП, БИК; расчетный счет, лицевой счет, банковские реквизиты. Документация об аукционе содержит требование о предоставлении участником заказа в составе своей заявки

следующих документов: изменения в аукционную документацию в соответствии с пунктом 1.5 данной Инструкции (при наличии изменений). Установление вышеуказанных требований нарушает положение ч.3 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ, согласно которой требовать от участника размещения заказа иное, за исключением предусмотренных частью 2 настоящей статьи документов и сведений, не допускается.

В п.2.4.1 документации об аукционе указано, что участник размещения заказа вправе изменить заявку на участие в аукционе. Статья 35 Федерального закона № 94-ФЗ, регламентирующая порядок подачи заявок на участие в аукционе, не содержит сведений о том, что участник размещения заказа может изменить заявку на участие в аукционе. Таким образом, данный пункт документации об аукционе установлен с нарушением ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ.

Согласно ч.1 ст.36 Федерального закона № 94-ФЗ аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствие участников размещения заказа требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 настоящего Федерального закона. Согласно ч.3 вышеуказанной статьи Федерального закона № 94-ФЗ на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа и о признании участника размещения заказа, подавшего заявку на участие в аукционе, участником аукциона, или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе. При этом статья 36 Федерального закона № 94-ФЗ, регламентирующая порядок рассмотрения заявок на участие в аукционе, не содержит сведений о том, что аффилированные лица рассматриваются как один участник. Таким образом, порядок рассмотрения заявок, указанный в п.2.3.2 документации об аукционе, а именно, участники открытого аукциона, которые являются аффилированными лицами или входят в одну группу лиц, рассматриваются как один участник, установлен в нарушение порядка рассмотрения заявок, установленного статьей 36 Федерального закона № 94-ФЗ.

Согласно Порядка взаимодействия уполномоченного органа и государственных заказчиков при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Новосибирской области, утвержденного постановлением Губернатора Новосибирской области от 04.03.2010 N 58 "Об утверждении Порядка взаимодействия уполномоченного органа и государственных заказчиков при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Новосибирской области" адрес официального сайта Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для областных нужд - www.oblzakaz.nso.ru. В п.1.3.1. документации об аукционе указано, что документация об аукционе размещается на официальном сайте администрации Новосибирской области в сети Интернет: www3.adm.nso.ru. Таким образом, в документации об аукционе указана ссылка на не действующую редакцию официального сайта, что может ввести участников размещения заказа в заблуждение.

В соответствии с ч.3 ст.33 Федерального закона № 94-ФЗ извещение о проведении

открытого аукционе должно содержать сведения о предмете муниципального контракта с указанием объема работ. В нарушение данного требования Федерального закона № 94-ФЗ извещение о проведении аукционе не содержит сведений об объеме работ.

Согласно ч.3 ст.36 Федерального закона № 94-ФЗ протокол аукциона должен содержать сведения о решении каждого члена аукционной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе или об отказе ему в допуске к участию в аукционе. В нарушение данной нормы Федерального закона № 94-ФЗ протокол рассмотрения заявок №1 от 17.06.2010г. не содержит сведений о решении каждого члена аукционной комиссии о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе или об отказе ему в допуске к участию в аукционе.

Руководствуясь ч.6 ст.60 , ч.5, ч.9 ст. 17, Федерального закона № 94-ФЗ от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Выдать муниципальному заказчику – администрации города Куйбышева Новосибирской области и комиссии по размещению заказов при данном заказчике предписание об устранении нарушений законодательства РФ о размещении заказов.

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

Председатель
Комиссии

А.Г. Швалов

Члены Комиссии:

Д.Е. Студеникин

Ю.С. Ковешникова

ПРЕДПИСАНИЕ № 08-02-126

об устранении нарушения законодательства о размещении заказов

28 июня 2010 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской

области по контролю в сфере размещения заказов (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- | | |
|------------------|---|
| Швалов А.Г. | - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии; |
| Студеникин Д.Е. | - главный специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии; |
| Ковешникова Ю.С. | - специалист-эксперт отдела государственного заказа, член Комиссии, |

на основании своего решения № 08-01-156 от 28.06.2010г. по жалобе ООО «ТеплоСтройСервис» на действия комиссии по размещению заказов администрации города Куйбышева Новосибирской области при проведении открытого аукциона на строительство 16 (шестнадцати) жилых помещений в многоквартирных домах капитального исполнения, расположенных на территории города Куйбышева Новосибирской области, для переселения граждан из аварийного жилищного фонда поселка «Энергетик» общей площадью жилых помещений не менее 610,7 кв. м, согласно технического задания,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Комиссии по размещению заказов администрации города Куйбышева Новосибирской области устранить нарушения Федерального закона № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Федеральный закон № 94-ФЗ), а именно:

- указывать в протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе сведения, предусмотренные ч.3 ст.36 Федерального закона № 94-ФЗ;
 - прекратить отказывать участникам размещения заказа в допуске к участию в аукционе по причине непредоставления в составе заявки решения об одобрении или о совершении крупной сделки либо копии такого решения, в случае 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 не является крупной сделкой;
 - аннулировать результаты проведения данного аукциона путём отмены решений комиссии по размещению заказов администрации города Куйбышева Новосибирской области, зафиксированных в протоколе рассмотрения заявок №1 от 17.06.2010г., протоколе аукциона №2 от 22.06.2010г.
- Муниципальному заказчику - администрации города Куйбышева Новосибирской области устранить нарушения Федерального закона № 94-ФЗ, а именно:
- указывать в документации об аукционе объемы работ, соответствующие предмету аукциона;
 - прикреплять к документации об аукционе проект контракта, соответствующий предмету аукциона;
 - прекратить требовать от участников размещения заказа иное, за исключением

предусмотренных ч.2 ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ документов и сведений;

- прекратить устанавливать в документации об аукционе порядок подачи заявок, несоответствующий порядку подачи заявок, регламентированному ст.35 Федерального закона № 94-ФЗ;

- прекратить устанавливать в документации об аукционе порядок рассмотрения заявок на участие в аукционе, несоответствующий порядку рассмотрения заявок, установленному ст. 36 Федерального закона № 94-ФЗ;

- прекратить указывать в документации об аукционе информацию, которая может ввести участников размещения заказа в заблуждение;

- указывать в извещении о проведении аукциона сведения, предусмотренные ч.3 ст.33 Федерального закона № 94-ФЗ;

- прекратить размещение данного заказа, а также все действия, направленные на заключение и исполнение контракта по результатам размещения данного заказа.

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Новосибирское УФАС России в срок до 15.07.2010г. с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание:

За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица и должностные лица несут административную ответственность.

Председатель
Комиссии

А.Г. Швалов

Члены Комиссии:

Д.Е. Студеникин

Ю.С. Ковешникова