

1 марта 2011 г. г. Волгоград

Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд в составе:

Косяк Т.В. - председателя Комиссии, заместителя руководителя управления,

Маравиной А.А. - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения госзаказа,

Емельянова Д.А. - члена Комиссии, специалиста 1 разряда отдела контроля размещения госзаказа,

в присутствии:

Данилова Д.В. - представителя ООО «Поволжская Строительно-Металлургическая Компания» (Приказ № 14 от 27.07.2009г.),

Чехомовой Л.В. - представителя Администрации Червленовского сельского поселения Светлоярского района Волгоградской области (Распоряжение № 1-ок от 21.01.2011г.),

Бурлуцкого А.В. - представителя администрации Светлоярского муниципального района Волгоградской области (доверенность № 1 от 11.01.2011г.),

Плахотнюка А.В. - представителя администрации Светлоярского муниципального района Волгоградской области (доверенность № 15 от 02.03.2011г.),

Шелухиной О.В. - представителя администрации Светлоярского муниципального района Волгоградской области (доверенность № 16 от 02.03.2011г.)

рассмотрев материалы дела № 11-06/05-66, возбужденного по жалобе ООО «Поволжская Строительно-Металлургическая Компания», в которой обжалуются положения документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения контракта на организацию строительства внутрипоселковых газопроводных сетей низкого давления в с.Солянка, общей протяженностью 4,9 км в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром»

УСТАНОВИЛА:

В УФАС по Волгоградской области 22.02.2011г. вх. №1076 поступила жалоба ООО «Поволжская Строительно-Металлургическая Компания» (далее ООО «ПСМК»), в которой обжалуются положения документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения контракта на организацию строительства внутрипоселковых газопроводных сетей низкого давления в с.Солянка, общей протяженностью 4,9 км в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром».

В своей жалобе ООО «ПСМК» сообщает следующее.

01 февраля 2011г. на сайте www.sberbank-ast.ru было размещено извещение о проведении открытого аукциона № 0129300037211000002 в электронной форме на право заключения контракта на организацию строительства внутрипоселковых газопроводных сетей низкого давления в с.Солянка, общей протяженностью 4,9 км в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром».

В имеющейся документации об открытом аукционе имеются существенные нарушения ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение

работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», ФЗ-135 «О защите конкуренции» а также Гражданского законодательства РФ. Согласно ст. 14 ФЗ-135 «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг. Однако Заказчиком нарушено данное требование и в документации об аукционе, а именно в части II. «Техническая часть документации об аукционе» в пункте 1 «Основные требования к выполнению работ» Заказчиком указано о необходимости «...наличия проектной документации со всеми необходимыми согласованиями и положительным заключением государственной экспертизы...». Кроме того, данное требование установленное в документации об открытом аукционе само по себе изначально закладывает смысл о создании аукциона под конкретного участника размещения заказа.

Вышеуказанное четкое указание на наличие проектной документации со всеми необходимыми согласованиями и положительным заключением государственной экспертизы осуществляет ограничение доступа к участию в аукционе и создает открытое ограничение конкуренции на участие в аукционе тем самым нарушает права участников размещения заказа.

Заказчиком также нарушены антимонопольные требования, согласно которых запрещаются действия, приводящие к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создающие определенному участнику размещения заказа преимущественных условий участия.

Согласно подпункта 3.1. п.3. ст. 34 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, его производителю, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Руководствуясь ст. 62 ФЗ № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Из всего вышеизложенного можно сделать вывод о том, что документация открытого аукциона подготовлена Заказчиком для заинтересованных в этом Подрядчиков.

Заявитель считает, что положения документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения контракта на организацию строительства внутрипоселковых газопроводных сетей низкого давления в с.Солянка, общей протяженностью 4,9 км в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» нарушают права и законные интересы ООО «ПСМК» и противоречат требованиям Федерального Закона № 94 - ФЗ от 21.07.05г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

На заседании комиссии представитель заказчика - Администрация Червленовского сельского поселения Светлоярского района Волгоградской области - и представители уполномоченного органа - Отдела экономики и бюджетно-финансовой политики администрации Светлоярского муниципального района Волгоградской области - возражали против заявленных требований заявителя жалобы. Считают доводы заявителя относительно несоответствия положений документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения контракта на организацию строительства внутрипоселковых газопроводных сетей низкого давления в с.Солянка, общей протяженностью 4,9 км в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» требованиям действующего законодательства РФ несостоятельными. В удовлетворении заявленных требований просили отказать.

По результатам рассмотрения всех материалов дела, Комиссия Управления ФАС России по Волгоградской области пришла к выводу о том, что жалоба ООО «ПСМК» не подлежит рассмотрению по следующим основаниям:

В силу части 1 статьи 57 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее Федеральный Закон от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ) любой участник размещения заказа имеет право обжаловать в судебном порядке, а также в порядке, предусмотренном главой 8 Закона, действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника размещения заказа.

Правовой статус участников размещения заказов установлен в статье 8 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ.

Согласно части 1 указанной нормы участниками размещения заказов являются лица, претендующие на заключение государственного или муниципального контракта. Участником размещения заказа может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным Приказом ФАС России от 14.11.2007 N 379 (далее - Административный регламент), также установлено, что рассмотрению подлежат жалобы участников размещения заказа.

По смыслу приведенных нормативных положений государственный контроль осуществляется в целях восстановления публичного порядка и нарушенных гражданских прав. Вместе с тем ничем не ограниченный контроль может мешать реализации общественных отношений, охраняемых законом. Поэтому ограниченный круг субъектов обжалования (по определенному юридическому интересу в исходе дела) призван исключить необоснованные жалобы, способные внести неоправданную дезорганизацию в правоотношения, породить те или иные злоупотребления в сфере размещения заказов. При этом оценку подобным

негативным актам целесообразно проводить как до, так и после размещения заказов и с учетом перспективы серьезных социальных последствий дестабилизации сложившихся прав и обязанностей значительного круга лиц. В связи с этим статус подателя жалобы, его соответствие определенным требованиям закона и четкий юридический интерес добросовестного участника хозяйственного оборота имеют принципиальное значение при решении вопросов о наличии правовых и фактических оснований для соответствующего обжалования и о законности его последствий.

Из ч.1 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ следует, что любой участник размещения заказа вправе направить в письменной форме, в том числе в форме электронного документа, заказчику, уполномоченному органу запрос о разъяснении положений конкурсной документации. В течение двух рабочих дней со дня поступления указанного запроса заказчик, уполномоченный орган обязаны направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений конкурсной документации, если указанный запрос поступил к заказчику, в уполномоченный орган не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе (часть 1 статьи 24 Закона N 94-ФЗ).

В силу ч.8 ст. 34 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ разъяснение положений документации об аукционе и внесение в нее изменений осуществляются в соответствии со статьей 24 настоящего Федерального закона с учетом особенностей, установленных частью 9 настоящей статьи.

Между тем, заказчику и уполномоченному органу становится известно о притязаниях лица на заключение контракта (и этот факт может быть подтвержден только документально) только с момента, когда это лицо адресует им какое-либо обращение, позволяющее установить намерение лица участвовать в размещении заказа, т.е. претендовать на заключение контракта. Данное намерение может быть выражено, например, в обращении с заявлением о предоставлении документации, подаче заявки, требовании о разъяснении положений документации.

Само по себе ознакомление претендента с документацией в электронном виде (без извещения в той или иной форме заказчика либо уполномоченного органа о своих намерениях, притязаниях) и его обращение в контролирующий орган или суд (сразу, без открытого выражения воли перед этими лицами) не могут рассматриваться как необходимые и достаточные условия для признания жалобы поданной надлежащим субъектом, в соответствии с ч. 1 ст. 57 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ.

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения контракта на организацию строительства внутрипоселковых газопроводных сетей низкого давления в с.Солянка, общей протяженностью 4,9 км в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром», срок окончания подачи заявок определен до 02 марта 2011 года.

Общество с ограниченной ответственностью «ПСМК» обратилось в УФАС по Волгоградской области 22 февраля 2011 года с жалобой на действия заказчика, полагая, что указанные в аукционной документации требования влекут за собой необоснованное ограничение участников размещения заказа.

ООО «ПСМК» заявку на участие в аукционе в электронной форме на право заключения контракта на организацию строительства внутрипоселковых газопроводных сетей низкого давления в с.Солянка, общей протяженностью 4,9 км в рамках реализации программы газификации Волгоградской области по программе синхронизации с ОАО «Газпром» не подавало и запросы о

предоставлении документации не направляло, с какими-либо обращениями по разъяснению положений аукционной документации общество к государственному заказчику не обращалось, что заявителем на заседании Комиссии было подтверждено.

Следовательно, положения Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ, касающиеся защиты прав участников размещения заказа, на него не распространяются, поскольку у данного общества отсутствует статус участника размещения заказа, тем самым действия заказчика и уполномоченного органа при размещении данного заказа не затрагивают права и охраняемые законом интересы ООО «ПСМК».

Как указано в части 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 – ФЗ, внеплановая проверка осуществляется в случае обращения участника размещения заказа с жалобой на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации или оператора электронной площадки либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, поступления информации о нарушении законодательства Российской Федерации и (или) иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов, а также в целях контроля за исполнением предписаний, выданных в соответствии с частью 9 названной статьи. При этом рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном главой 8 Закона. В случае, если внеплановая проверка осуществляется на основании жалобы участника размещения заказа, по результатам проведения указанной проверки и рассмотрения указанной жалобы принимается единое решение.

Ввиду того, что Комиссией УФАС по Волгоградской области установлено, что ООО «ПСМК» (лицо, подавшее жалобу) участником размещения заказа не является, у антимонопольного органа отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы данного общества и, соответственно, для проведения внеплановой проверки порядка размещения данного заказа.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, Комиссия на основании ч.ч. 9, 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Поволжская Строительно-Металлургическая Компания» без рассмотрения по существу.
2. Не осуществлять внеплановую проверку размещения данного заказа.
3. Прекратить производство по делу № 11-06/02-65.
4. С 01.03.2011 г. отменить требования, содержащиеся в уведомлении по делу № 11-06/02-65 от 25 февраля 2011 года о приостановлении размещения данного заказа.