

Р Е Ш Е Н И Е

11 ноября 2010 года

город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

- Шумилов А.А. - председатель комиссии, заместитель руководителя управления,
- Кирьякова С.Е. - член комиссии, начальник отдела контроля за размещением государственных заказов,
- Куприянова И.И. - член комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля за размещением государственных заказов,

с участием:

- Шоронова В.Н. - директора ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед»,
- Лунева В.В. - представителя администрации города Нижнего Новгорода (Доверенность №01-470/Д от 30.12.2009), члена единой комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» (далее также – ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед», заявитель) на действия единой комиссии администрации города Нижнего Новгорода (далее также – единая комиссия) при размещении заказа на поставку товаров для муниципальных нужд,

У С Т А Н О

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» о нарушении единой комиссией администрации города Нижнего Новгорода требований Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее также – Закон о размещении заказов) при проведении открытого аукциона право заключения муниципального контракта на поставку звукового и светового оборудования для оснащения залов физкультурно-оздоровительного комплекса Ленинского района города Нижнего Новгорода (далее по тексту – открытый аукцион).

По мнению заявителя, единая комиссия неправомерно отказала ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» в допуске к участию в аукционе по причине того, что сведения, указанные в предложении участника размещения заказа, не подтверждают соответствие участника требованиям, установленным к субъектам малого предпринимательства (сведения о численности работников и о выручке от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость представлены участником за 2010 год, а не за предшествующий календарный год).

На заседании Комиссии Нижегородского УФАС России представитель заявителя поддержал изложенную в жалобе позицию в полном объеме и просил проверить обоснованность принятого единой комиссией решения об отказе ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» в допуске к участию в аукционе.

Представитель администрации города Нижнего Новгорода, являющийся членом единой комиссии, с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, считает, что процедура рассмотрения заявок на участие в аукционе проведена в соответствии с требованиями Закона о размещении заказов, решение единой комиссии об отказе ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» в допуске к участию в аукционе является правомерным и обоснованным.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере размещения заказов, выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, исследовав их в совокупности с имеющимися в деле материалами и осуществив внеплановую проверку рассматриваемого размещения заказа в соответствии с требованиями Административного регламента 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, утвержденного приказом ФАС России от 14.11.2007 №379, пришла к следующим выводам.

1) 08.10.2010 на официальных сайтах www.goszakaz.nnov.ru и www.admgor.nnov.ru размещено извещение о проведении открытого аукциона право заключения муниципального контракта на поставку звукового и светового оборудования для оснащения залов физкультурно-оздоровительного комплекса Ленинского района города Нижнего Новгорода.

Муниципальным заказчиком данного размещения заказа является администрация города Нижнего Новгорода.
Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 768 838,00 рублей.

2) 02.11.2010 единая комиссия завершила рассмотрение заявок на участие в открытом аукционе. Результаты данной процедуры зафиксированы в протоколе №ОА-374.10/1 от 02.11.2010.

08.11.2010 проведен открытый аукцион (протокол №ОА-374.10/2 от 08.11.2010).

В соответствии с протоколом №ОА-374.10/1 от 02.11.2010 единая комиссия единогласно решила отказать ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» в допуске к участию в аукционе по следующему основанию: *«сведения, указанные в предложении участника размещения муниципального заказа, не подтверждают соответствие участника требованиям, установленным к субъектам малого предпринимательства (п.3 пп.3.1 Инструкции участникам размещения муниципального заказа (форма 1 документации об открытом аукционе), п.1 ч.1 ст.11 Закона о размещении заказов). В соответствии с требованиями п.п. 2,3 части 1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого предпринимательства относятся организации, соответствующие условиям относительно средней численности работников за предшествующий календарный год и выручки от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость за предшествующий календарный год. Указанные сведения представлены участником размещения муниципального заказа за 2010 год, а не за предшествующий календарный год».*

В извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе установлено, что указанные торги проводятся для субъектов малого предпринимательства.

По смыслу части 2 статьи 15 Закона о размещении заказов размещение заказов путем проведения открытого аукциона, в которых участниками размещения заказа являются субъекты малого предпринимательства, осуществляется в порядке, предусмотренном главой 3 названного закона, с учетом положений данной статьи.

По смыслу статьи 36 Закона о размещении заказов аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об аукционе, и принимает решение о допуске к участию в аукционе участника размещения заказа или об отказе в допуске такого участника размещения заказа к участию в аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены статьей 12 названного закона.

Пунктом 2 части 1 статьи 12 Закона о размещении заказов предусмотрено, что участник размещения заказа не допускается к участию в аукционе в случае несоответствия требованиям, установленным в соответствии со статьей 11 названного закона.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов устанавливается следующее обязательное требование - соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

Вместе с тем в соответствии с частью 4 статьи 15 Закона о размещении заказов при размещении заказа путем проведения торгов, в которых участниками размещения заказа являются субъекты малого предпринимательства, заявки на участие в аукционе, поданные участниками размещения заказа, не являющимися субъектами малого предпринимательства, подлежат отклонению.

Статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 №209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон о развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации) установлено, что к субъектам малого предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

1) для юридических лиц - суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, иностранных юридических лиц, иностранных граждан, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) указанных юридических лиц не должна превышать двадцать пять процентов (за исключением активов акционерных инвестиционных фондов и закрытых паевых инвестиционных фондов), доля участия, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого предпринимательства, не должна превышать двадцать пять процентов (данное ограничение не распространяется на хозяйственные общества, деятельность которых заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау), исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) таких хозяйственных обществ - бюджетным научным учреждениям или созданным государственными академиями наук научным учреждениям либо бюджетным образовательным учреждениям высшего профессионального образования или созданным государственными академиями наук образовательным учреждениям высшего профессионального образования);

2) средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для субъектов малого предпринимательства - до ста человек включительно;

3) выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для субъектов малого предпринимательства.

Согласно части 1 статьи 35 Закона о размещении заказов для участия в аукционе участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

В соответствии с требованиями документации об аукционе участники размещения заказа подают заявку на участие в аукционе по форме 3 документации. Данной формой предусмотрено, что участник размещения заказа должен продекларировать его соответствие требованиям Закона о развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации.

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что в заявке ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» на участие в аукционе продекларировано, что данное общество соответствует требованиям Закона о развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации и является субъектом малого предпринимательства.

При этом ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» указало сведения о численности работников и о выручке от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость за 2010 год. То есть, в заявке на участие в аукционе указан отличный от указанного в Законе о развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации период.

Однако в рассматриваемом случае указание сведений за текущий период не может служить основанием для отказа ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» в допуске к участию в аукционе, поскольку участник размещения заказа в своей заявке подтвердил, что относится к субъектам малого предпринимательства в период проведения данного открытого аукциона, что указывает на соответствие его одному из основных требований, необходимому для участия в торгах и предусмотренному статьей 15 Закона о размещении заказов.

При таких обстоятельствах Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что единая комиссия, отказав ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» в допуске к участию в аукционе по основанию, казанному в протоколе №ОА-374.10/1 от 02.11.2010, нарушила требования части 1 статьи 12, части 3 статьи 36 Закона о размещении заказов.

3) Согласно части 4 статьи 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать в соответствии с частями 2 - 3 статьи 35 данного закона требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению.

Частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов определен перечень сведений и документов, которые должна содержать заявка на участие в аукционе. При этом частью 3 той же статьи закона определено, что требовать от участников размещения заказа иное запрещено.

В документации об аукционе установлено, что заявка на участие в аукционе должна содержать Предложение об условиях исполнения муниципального контракта (форма 3 документации об аукционе). В соответствии с данной формой участник размещения заказа должен обязательно указать сведения о гарантийном сроке на товар и услуги.

Поскольку возможность установления требований об указании в заявке на участие в аукционе указанных сведений частью 2 статьи 35 Закона о размещении заказов не предусмотрена, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о нарушении администрацией города Нижнего Новгорода части 4 статьи 34 и части 3 статьи 35 Закона о размещении заказов.

4) В соответствии с пунктом 3.35 Административного регламента 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, утвержденного Приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов, вправе не выдавать предписание в случае выявления нарушений законодательства о размещении заказов, которые не повлияли и не могли повлиять на результаты размещения заказа.

По мнению Комиссии Нижегородского УФАС России, допущенные администрацией города Нижнего Новгорода нарушения законодательства о размещении заказов не привели в рассматриваемом случае к ущемлению прав и законных интересов участников размещения заказа, не повлияли и не могли повлиять на результаты проведения данного открытого аукциона.

С учетом изложенного, руководствуясь частью 9 статьи 17 и 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», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» на действия единой комиссии администрации города Нижнего Новгорода при проведении открытого аукциона право заключения муниципального контракта на поставку звукового и светового оборудования для оснащения залов физкультурно-оздоровительного комплекса Ленинского района города Нижнего Новгорода обоснованной.

2. Признать администрацию города Нижнего Новгорода нарушившей требования части 4 статьи 34, части 3 статьи 35 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

3. Признать единую комиссию администрации города Нижнего Новгорода нарушившей требования части 1 статьи 12, части 3 статьи 36 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

4. Выдать единой комиссии администрации города Нижнего Новгорода предписание об устранении допущенных нарушений.

5. Предписание об устранении допущенных нарушений администрации города Нижнего Новгорода в связи с отсутствием влияния на результаты размещения заказа не выдавать.

6. Передать должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административном правонарушении, материалы дела для рассмотрения вопроса о возможности возбуждения дел об административных правонарушениях по признакам совершения административных правонарушений, предусмотренных частями 2 и 4 статьи 7.30 Кодекса об административных правонарушениях.

П Р Е Д П И С А Н И Е
об устранении нарушений законодательства о размещении заказов
№ 1 1 4 0 - Ф А С 5 2 - К Т - 3 6 - 0 9 / 1

<...>

1. Единой комиссии администрации города Нижнего Новгорода устранить допущенные нарушения части 1 статьи 12 и части 3 статьи 36 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», для чего **в срок до 10 декабря 2010 года:**

1.1. Отменить протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе №ОА-374.10/1 от 02.11.2010;

1.2. Отменить протокол открытого аукциона №ОА-374.10/2 от 08.11.2010;

1.3. Повторно провести аукционные процедуры со стадии рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе с учетом того, что отказ ООО «Нижегородское предприятие Аваллон - Студио Лимитед» в допуске к участию в аукционе по основанию, указанному в протоколе №ОА-374.10/1 от 02.11.2010, является неправомерным.

2. Единой комиссии администрации города Нижнего Новгорода **в срок до 13 декабря 2010 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области доказательства исполнения настоящего предписания.