

РЕШЕНИЕ

по делу № 284-13-а

04.06.2013 г.

г. Пермь

Резолютивная часть решения оглашена "21" мая 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено "04" июня 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также - Пермское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело №284-13-а, возбужденное по признакам нарушения **Муниципальным автономным образовательным учреждением «Средняя общеобразовательная школа №101» г. Перми** ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании отдельным хозяйствующим субъектам, в т.ч. сумма выручки которых в 2010, 2011 г.г. составляет 74 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 МОАУ «СОШ №101» г. Перми, что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания строительных услуг,

УСТАНОВИЛА:

15.03.2013 г. в Пермское УФАС России поступило заявление ООО «Реалстрой» (вх. №03213-13) о проверке соответствия антимонопольному законодательству порядка и процедуры открытого конкурса на право заключить договор на исполнение функции генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания Муниципального автономного образовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа №101» г. Перми по адресу: г. Пермь, ул. Репина, 12 (далее также – торги).

В частности в заявлении указано, что заявителю отказано в допуске к участию в торгах т.к. выручка организации за 2010, 2011 г.г. составляет менее 74 млн. рублей.

По мнению ООО «Реалстрой», установление указанного требования не предусмотрено законом, необоснованно ограничило количество участников торгов, и, как следствие является нарушением антимонопольного законодательства.

В письменной и устной позиции Муниципальное автономное образовательное учреждение «Средняя общеобразовательная школа №101» г. Перми с доводами заявителя не согласно; указывает на законность и обоснованность процедуры торгов; отсутствие нарушений антимонопольного законодательства РФ; просит рассмотрение дела прекратить.

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

15.02.2013 г. на официальном сайте закупок – www.zakupki.gov.ru Муниципальным автономным образовательным учреждением «Средняя общеобразовательная школа №101» г. Перми (далее также – МАОУ) опубликовано извещение (№31300143673) о проведении торгов.

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 директора МАОУ №10 от 19.01.2013 г.

Конкурсная документация на проведение Торгов утверждена директором МАОУ 15.02.2013 г.

В соответствии с разделом 2 конкурсной документации начальная (максимальная) цена контракта составляет 36 799 905, 37 рублей.

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. 7 раздела 3 конкурсной документации участники Торгов должны соответствовать требованию «Наличие необходимых финансовых ресурсов»: Выручка организации (предприятия) за 2010, 2011 г.г. должна составлять не менее 74 млн. руб.

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

- форму 2 «Отчет о прибылях и убытках» за 2010 и 2011 годы, заверенная ИФНС (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.

Таким образом, участие в Торгах могли принять только лица, имеющие выручку за 2010, 2011 г.г. в размере 74 млн. руб.

Подтверждением изложенного служит, в т.ч. протокол №2 рассмотрения заявок на участие в торгах от 12.03.2013 г., согласно которого ООО «Реалстрой» отказано в допуске к участию в торгах на основании п. 7 раздела 3 конкурсной документации (выручка организации за 2010, 2011 г.г. составляет менее 74 млн. руб.).

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.

Следовательно, в рассматриваемом случае для обеспечения соперничества хозяйствующих субъектов, 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, и, в последствии, путем качественной оценки деятельности указанных организации на рынке строительных услуг определить победителя соответствующих торгов.

При этом, по мнению антимонопольного органа, установление такого самостоятельного условия допуска к участию в Торгах как «Наличие необходимых финансовых ресурсов» не предусмотрено действующим законодательством РФ; не свидетельствует о большем профессионализме лица на рынке оказания именно строительных услуг; не позволяет оценить возможность участников исполнить работы, равные по объему максимальной цене контракта.

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 конкретные хозяйствующие субъекты, 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 у отдельных хозяйствующих субъектов финансовых ресурсов, значительно превышающих размер максимальной цены контракта.

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 необоснованном препятствовании в участии в торгах отдельным хозяйствующим субъектам, в т.ч. ООО «Реалстрой», а также создании отдельным хозяйствующим субъектам преимущественных условия участия в торгах на право заключить договор на исполнение функции генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания Муниципального автономного образовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа №101» г. Перми по адресу: г. Пермь, ул. Репина, 12 путем утверждения в конкурсной документации требования «Наличие необходимых финансовых ресурсов»: Выручка организации (предприятия) за 2010, 2011 г.г. должна составлять не менее 74 млн. руб (пункт 7 раздела 3 Конкурсной документации), 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 «Средняя общеобразовательная школа №101» г. Перми ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном препятствовании в участии в торгах отдельным хозяйствующим субъектам, в т.ч. ООО «Реалстрой», а также созданию отдельным хозяйствующим субъектам преимущественных условия участия в торгах на право заключить договор на исполнение функции генерального подрядчика по выполнению комплекса работ по капитальному ремонту здания Муниципального автономного образовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа №101» г. Перми по адресу: г. Пермь, ул. Репина, 12 путем утверждения в конкурсной документации требования «Наличие необходимых финансовых ресурсов»: Выручка организации (предприятия) за 2010, 2011 г.г. должна составлять не менее 74 млн. руб (пункт 7 раздела 3 Конкурсной документации), что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания услуг строительства.