

19.03.2009

Южно-Сахалинск

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области в составе:

Председатель комиссии:

Тыченко Г.Н. – руководитель управления Сахалинского УФАС России;

Члены комиссии:

Могилевкин А.Г. – заместитель руководителя управления;

Максимов Н.В. – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

Чернявская Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

в присутствии:

Мельниченко Д.В. – заместителя председателя Единой постоянно действующей комиссии по размещению заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд ГО «Александровск-Сахалинский район»,

рассмотрев дело № 26/09-к о нарушении Единой постоянно действующей комиссией по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд администрации ГО «Александровск-Сахалинский район» (далее – Единая комиссия) при проведении открытого аукциона по предмету: «Производство работ по ремонту и восстановлению ВЛ-10 кВ между с. Танги и с.Хоэ»,

УСТАНОВИЛА:

13.03.2009 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступила жалоба от участника размещения заказа – ООО «Контур» (далее также – Заявитель) о признании Единой комиссии нарушившей положения Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) при проведении вышеуказанного аукциона. Как указывает Заявитель, нарушение законодательства о размещении заказов выразилось в необоснованном отказе в допуске к участию в аукционе и нанесению убытков ООО «Контур» в форме упущенной выгоды.

Заместитель председателя Единой постоянно действующей комиссии по размещению заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд ГО «Александровск-Сахалинский район» Мельниченко Д.В. с жалобой Заявителя не согласился.

В ходе проведения внеплановой проверки Комиссией установлено следующее.

Службой «Заказчик» ЖКХ был объявлен вышеуказанный аукцион.

Документация об аукционе утверждена начальником службы «Заказчик» ЖКХ В.Г. Архиреевым 30.01.2009.

06.03.2009 состоялась процедура рассмотрения заявок на участие в аукционе, поступивших от ООО «Дельта Индустрия» (г. Южно-Сахалинск, ул. Комсомольская, 241-а), ООО «Контур» (г. Москва, ул. Кольская, 2, корпус 6), ООО «Сахалинская механизированная колонна № 68» (г. Южно-Сахалинск, ул. Достоевского, 5), ООО «СитиСтрой» (г. Южно-Сахалинск, ул. Северная, 56, оф. 14), ОАО СМУ «Дальэлектромонтаж» (г. Южно-Сахалинск, ул. Достоевского, 3), ООО «Энергетик» (пгт. Тымовское, ул. Харитоновна, 6), ООО «Остов-7» (г. Южно-Сахалинск, ул. Северная, 56, оф. 13), ООО «РОССТРОЙ» (г. Южно-Сахалинск, с. Дальнее, ул. Ударная, 4/7), ООО «Дальвостокмонтаж» (г. Южно-Сахалинск, ул. Героическая, 18), ООО «Вемиру» (г. Москва, Серпуховский вал, д. 28).

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 06.03.2009 № 15-1 к участию в аукционе не допущены ООО «Дельта Индустрия», ООО «Контур», ООО «СитиСтрой», ООО «Энергетик», ООО «Остов-7», ООО «РОССТРОЙ», ООО «Дальвостокмонтаж», ООО «Вемиру».

10.03.2009 состоялась процедура аукциона, победителем которого признано ООО «Сахалинская механизированная колонна № 68», сделавшее предложение о цене муниципального контракта, равное 29 022 160 руб.; предпоследнее предложение о цене контракта поступило от ОАО СМУ «Дальэлектромонтаж» в размере 29 168 000 руб.

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона начальная цена муниципального контракта составляет 29 168 000 руб.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения сторон, Комиссия признает жалобу Заявителя частично обоснованной по следующим основаниям.

Заявителем обжалуются действия муниципального заказчика, которые нанесли ООО «Контур» убытки в форме упущенной выгоды. По мнению Заявителя, при принятии решения о допуске ООО «Контур» к участию в вышеуказанном аукционе и при возможном признании ООО «Контур» победителем аукциона, и при возможном заключении муниципального контракта, ООО «Контур» могло бы получить доходы при выполнении обязательств по данному контракту.

Упущенная выгода регулируется положениями ст. 15 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Соответственно, восстановление нарушенных прав Заявителя возможно в данном случае лишь в судебном порядке.

Статьей 35 Закона о размещении заказов (в ред. от 20.04.2007) (№ 94-ФЗ) предусмотрено, что для участия в аукционе участник размещения заказа подает заявку на участие в аукционе в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Перечень документов и сведений, которые должна содержать заявка на участие в аукционе, определен пп. «а», «б», «в» п. 1, п. 2, пп. «а», «б», «в», «г», «д» п. 3 ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов.

01.03.2009 вступили в силу изменения, предусмотренные Федеральным законом от 30.12.2008 № 308-ФЗ. Данным Федеральным законом № 308-ФЗ внесены, в том числе изменения в ст. 35 Закона о размещении заказов в части сведений документов, которые должна содержать заявка на участие в аукционе.

Так, помимо ранее установленных Законом о размещении заказов требований к документам и сведениям в составе заявки участника размещения заказа, в соответствии с изменениями от 30.12.2008, участник размещения заказа подает заявку, в составе которой ему необходимо представить: в соответствии с пп. «г» п. 1 ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов – копии учредительных документов участника размещения заказа (для юридических лиц), в соответствии пп. «д» п. 1 ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов – 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 конкурсе, обеспечение исполнения контракта является крупной сделкой.

Как указывалось ранее, документация об аукционе утверждена муниципальным заказчиком 30.01.2009.

В соответствии с п. 1 ч. 4 ст. 34 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать, в том числе, требования к содержанию, составу и форме заявки на участие в аукционе.

Как следует из положений пп. 3.3.1 п. 3.3 документации об открытом аукционе, заказчиком установлены требования к

документам, входящим в состав аукционной заявки.

Однако требования о представлении в составе заявки копий учредительных документов участника размещения заказа (для юридических лиц) и решения 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 конкурсе, обеспечение исполнения контракта является крупной сделкой в пп. 3.3.1 п. 3.3 документации об открытом аукционе отсутствуют.

Кроме того, согласно п. 11 Информационной карты аукциона вышеуказанные документы могут быть представлены в составе заявки по усмотрению участника размещения заказа.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 06.03.2009 № 15-1 участнику размещения заказа ООО «Контур» отказано в допуске к участию в аукционе в связи с непредставлением документов, определенных пп. «г», «д» п. 1 ч. 2 ст. 35 Закона о размещении заказов.

Извещение об объявлении открытого аукциона по предмету: «Производство работ по ремонту и восстановлению ВЛ-10 кВ между с. Танги и с. Хоз» было размещено 30.01.2009, то есть в момент действия Закона о размещении заказов в редакции от 20.04.2007.

В силу ст. 4 Гражданского кодекса Российской Федерации акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

По отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие.

Вместе с тем, момент возникновения прав потенциального участника на участие в открытом аукционе связан с моментом извещения заказчиком открытого аукциона о его проведении и размещении документации об аукционе на официальном сайте. В настоящем случае извещение о проведении открытого аукциона размещено заказчиком 30.01.2009 до вступления в законную силу изменений, в связи с чем при рассмотрении заявок на участие в аукционе на соответствие требованиям Закона о размещении заказов Единая комиссия должна была руководствоваться нормами Закона о размещении заказов в редакции от 20.04.2007.

Однако в ходе проведения внеплановой проверки выявлены нарушения чч. 1, 2 ст. 36 Закона о размещении заказов, допущенные муниципальным заказчиком.

Частью 1 ст. 36 установлено, что аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на соответствие требованиям, в том числе установленным документацией об аукционе.

В соответствии с ч. 3 ст. 36 Закона о размещении заказов 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 в порядке и по основаниям, которые предусмотрены ст. 12 Закона о размещении заказов, а также оформляется протокол, который, в том числе, содержит решение о допуске участника размещения заказа к участию в аукционе и признании его участником аукциона или об отказе в допуске участника размещения заказа к участию в аукционе с обоснованием такого решения и с указанием положений Закона о размещении заказов, которым не соответствует участник размещения заказа, положений документации об аукционе, которым не соответствует заявка на участие в аукционе этого участника размещения заказа, положений такой заявки на участие в аукционе, которые не соответствуют требованиям документации об аукционе, 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.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе от 06.03.2009 № 15-1 следует, что в последнем Единой комиссией в нарушение чч. 1, 2 ст. 36 Закона о размещении заказов не указаны положения документации об аукционе, которым не соответствует участник размещения заказа, которому отказано в допуске к участию в аукционе, а также положения заявки, которые не соответствуют требованиям документации об аукционе.

В соответствии с ч. 4 ст. 37 Закона о размещении заказов аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, на «шаг аукциона».

Частью 5 ст. 37 Закона о размещении заказов установлено, что «Шаг аукциона» устанавливается в размере пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона.

Победителем аукциона в соответствии с ч. 6 ст. 37 Закона о размещении заказов признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта.

Согласно извещению о проведении открытого аукциона начальная цена муниципального контракта составляет 29 168 000 руб. Как следует из протокола аукциона от 10.03.2009 № 15-2, победителем аукциона признано ООО «Сахалинская механизированная колонна № 68», сделавшее предложение о цене муниципального контракта, равное 29 022 160 руб.

Предпоследнее предложение о цене контракта поступило от ОАО СМУ «Дальэлектромонтаж» в размере 29 168 000 руб., равном начальной цене муниципального контракта.

Данное определение предложения цены является неверным и нарушает ч. 7 ст. 37 Закона о размещении заказов, в соответствии с которой заказчик, уполномоченный орган при проведении аукциона в обязательном порядке ведут протокол аукциона, в котором должны содержаться сведения в том числе, о начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), последнем и предпоследнем предложениях о цене контракта.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь чч. 1, 2, 4 ст. 57, в соответствии с ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказов, приказом ФАС России от 14.11.2007 № 379,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Контур» признать частично обоснованной.
2. Признать Единую комиссию нарушившей чч. 1, 3 ст. 36, ч. 7 ст. 37 Закона о размещении заказов.
3. Выдать Единой комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов и о недопущении аналогичных нарушений в будущем.
4. Передать материалы внеплановой проверки по настоящему делу должностному лицу Сахалинского УФАС для принятия решения о возбуждении административного производства по результатам рассмотрения настоящего дела.
5. Разъяснить ООО «Контур» право на обращение в Арбитражный суд Сахалинской области о признании размещения заказа недействительным.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Г.Н. Тыченюк

Члены Комиссии

А.Г. Могилевкин
Н.В. Максимов
Е.А. Чернявская

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-22/09
по делу № 26/09-к о нарушении
законодательства о размещении заказов

19.03.2009

Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

Тыченко Г.Н. – руководитель управления Сахалинского УФАС России;

Члены комиссии:

Могилевкин А.Г. – заместитель руководителя управления;

Максимов Н.В. – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти;

Чернявская Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти.

на основании решения от 19.03.2009 года по делу № 26/09-к, принятого Комиссией по итогам рассмотрения жалобы ООО «Контур» на действия Единой постоянно действующей комиссией по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд администрации ГО «Александровск-Сахалинский район» при проведении открытого аукциона по предмету: «Производство работ по ремонту и восстановлению ВЛ-10 кВ между с. Танги и с.Хоэ», руководствуясь ч. 10 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Единой постоянно действующей комиссии по размещению заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд администрации ГО «Александровск-Сахалинский район» (далее – Единая комиссия):

- отменить решение Единой комиссии – протокол рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе – от 06.03.2009 № 15-1;

- отменить решение Единой комиссии – протокол аукциона от 10.03.2009 № 15-2;

- провести процедуру рассмотрения заявок в соответствии с действующим законодательством о размещении заказов и документацией об аукционе.

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Сахалинское УФАС России в срок до 17 апреля 2009 года с приложением подтверждающих документов.

За неисполнение в установленный срок законного предписания Сахалинского УФАС России ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Г.Н. Тыченко
А.Г. Могилевкин
Н.В. Максимов
Е.А. Чернявская