

РЕШЕНИЕ

г. Саратов

Резолютивная часть решения оглашена 26 января 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено 9 февраля 2011 г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области (далее – Саратовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

1. <...> – руководитель управления, Председатель Комиссии;
2. <...> – и. о. заместителя руководителя управления, член Комиссии;
3. <...> – старший государственный инспектор, член Комиссии,

рассмотрев дело № 20-10/03 по признакам нарушения Государственным образовательным учреждением высшего профессионального образования "Саратовский государственный технический университет" (410054, г. Саратов, ул. Политехническая, 77) (далее также – СГТУ) ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее также – Федеральный закон "О защите конкуренции"),

УСТАНОВИЛА:

Представитель заявителя - Прокуратуры Октябрьского района г. Саратова 26.01.2011 на рассмотрение дела № 20-10/03 не явился, о месте и времени рассмотрения дела № 20-10/03 Прокуратура Октябрьского района г. Саратова уведомлена надлежащим образом.

Представитель ответчика - СГТУ 26.01.2011 на рассмотрение дела № 20-10/03 не явился. От СГТУ поступило ходатайство (исх. № 02/43-21 от 14.01.2011) о рассмотрении дела в отсутствие представителя СГТУ.

Заявленное ходатайство Комиссией удовлетворено.

В Саратовское УФАС России поступило представление Прокуратуры Октябрьского района г. Саратова (исх. № 7/01-10 от 18.11.2010) о нарушении антимонопольного законодательства при проведении процедуры размещения государственного заказа СГТУ.

Из представленных материалов следует, что Прокуратурой Саратовской области была проведена проверка соблюдения законодательства при размещении заказов для государственных нужд в деятельности первого проректора СГТУ. В ходе проведения проверки были выявлены нарушения требований действующего законодательства.

Так, 21.04.2010 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого конкурса на оказание услуг по организации культурно-массовой и спортивно-оздоровительной работы для студентов очной формы обучения на 2010 год, утвержденное первым

проректором СГТУ <...>.

В тот же день на указанном сайте размещена конкурсная документация № 49-02-ОК "На право заключения государственных контрактов на оказание услуг по организации культурно-массовой и оздоровительной работы для студентов очной формы обучения в 2010 году" (далее также – Конкурсная документация), утвержденная 21.04.2010 первым проректором СГТУ <...>.

В нарушение требований ст. 11, ч. 2.1 ст. 22 Федерального закона "О размещении заказов" подпункт 10.5 пункта 10 Конкурсной документации № 49-02ОК "На право заключения государственных контрактов на оказание услуг по организации культурно-массовой и оздоровительной работы для студентов очной формы обучения в 2010 году" содержит требование к участникам размещения заказа, а именно запрет на привлечение соисполнителей к исполнению государственного контракта.

СГТУ представил письменные пояснения (исх. № 02/43-21 от 14.01.2011), из которых следует, что, по мнению СГТУ, пп. 10.5 Конкурсной документации № 49-02ОК "На право заключения государственных контрактов на оказание услуг по организации культурно-массовой и оздоровительной работы для студентов очной формы обучения в 2010 году" не содержит какого-либо ограничения конкуренции, так как в данном пункте отсутствует буквальный запрет на привлечение субисполнителей.

Глава 2 Конкурсной документации "Предмет государственного контракта. Техническое задание" устанавливает требования к услугам, которые должны быть оказаны Заказчику, а именно:

- доставка автобусами;
- экскурсионные программы;
- проживание;
- питание;
- охрана территории отдыха;
- страхование.

По мнению СГТУ, смысл условий Конкурсной документации и документов участников размещения заказа, поданных для участия в конкурсе, подтверждает, что исполнителю предоставлено право привлекать субисполнителей. Подтверждением данного вывода является:

- Конкурсная документация, не содержит требования о том, что исполнитель должен осуществить перевозку или страхование лично, то есть выступить в качестве перевозчика или страховщика;

- все поданные заявки на участие в конкурсе содержат сведения об оказании услуг с привлечением субисполнителей (договоры страхования, договоры аренды транспортных средств с экипажем и без, договоры о реализации санаторно-курортных путевок, и т.д.).

СГТУ считает, что если бы запрет на привлечение субисполнителей был бы установлен, то тогда все участники конкурса не соответствовали бы заявленным требованиям. Однако согласно протокола № 100421/002257/343 от 01.06.2010 рассмотрения заявок на участие в конкурсе, ни один участник не был не допущен к участию в открытом конкурсе вследствие несоответствия его требованиям ст. 11 Федерального закона "О размещении заказов".

Изучив представленные документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам:

21.04.2010 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса на оказание услуг по организации культурно-массовой и спортивно-оздоровительной работы для студентов очной формы обучения на 2010 год, утвержденное первым проректором СГТУ <...>.

В тот же день на указанном сайте размещена конкурсная документация № 49-02-ОК "На право заключения государственных контрактов на оказание услуг по организации культурно-массовой и оздоровительной работы для студентов очной формы обучения в 2010 году", утвержденная 21.04.2010

первым проректором СГТУ <...>.

Комиссией установлено, что приказом СГТУ № 505-П от 06.05.2010 в указанную выше Конкурсную документацию были внесены изменения и опубликованы на сайте www.zakupki.gov.ru.

Конкурсная документация (с изменениями от 06.05.2010) содержит подпункт 10.5 пункта 10 "Требования к участникам размещения заказа", согласно которому привлечение субисполнителей по предмету торгов в форме открытого конкурса не предусмотрено.

Согласно Конкурсной документации, предметом государственного контракта по трем лотам является оказание услуг по организации культурно-массовой и спортивно-оздоровительной работы для студентов СГТУ и его двух филиалов.

Главой 2 Конкурсной документации "Предмет государственного контракта. Техническое задание" установлены требования к услугам, которые должны быть оказаны Заказчику, в том числе:

- доставка автобусами;
- экскурсионные программы;
- спортивно-оздоровительные программы;
- проживание;
- питание;
- охрана территории отдыха;
- страхование от несчастного случая на время дороги и пребывания на отдыхе.

Указанные выше требования подпадают под определение туристского продукта, данного в Федеральном законе от 24.11.1996 № 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" (далее также – Федеральный закон "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации").

В соответствии со ст. 1 Федерального закона "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" туристский продукт – комплекс услуг по перевозке и размещению, оказываемых за общую цену (независимо от включения в общую цену стоимости экскурсионного обслуживания и (или) других услуг) по договору о реализации туристского продукта.

Согласно ст. 9 Федерального закона "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" туроператор обеспечивает оказание туристам всех услуг, входящих в туристский продукт, самостоятельно или с привлечением третьих лиц, на которых туроператором возлагается исполнение части или всех его обязательств перед туристами и (или) иными заказчиками.

В перечисленные выше требования к услугам, которые должны быть оказаны Заказчику, входит страхование от несчастного случая на время дороги и пребывания на отдыхе.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона РФ от 27.11.1992 № 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации" на территории Российской Федерации страхование (за исключением перестрахования и иных предусмотренных федеральными законами случаев) интересов юридических лиц, а также физических лиц - резидентов Российской Федерации может осуществляться только страховщиками, имеющими лицензии, полученные в установленном настоящим Законом порядке.

Ч. 1 ст. 7 Федерального закона от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" установлено, что на каждый вид деятельности, указанный в пункте 1 статьи 17 настоящего Федерального закона, предоставляется лицензия. Вид деятельности, на осуществление которого предоставлена лицензия, может выполняться только получившим лицензию юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

Таким образом, анализ изложенных норм действующего законодательства показывает, что выполнить весь перечисленный выше комплекс услуг, установленный Конкурсной документацией и являющийся предметом контракта, одному лицу без привлечения субисполнителей не представляется

ВОЗМОЖНЫМ.

Учитывая изложенное, условие подпункта 10.5 пункта 10 Конкурсной документации о не привлечении субисполнителей по предмету торгов не соответствует действующему законодательству.

Части 1, 2 статьи 11 Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (в редакции, действующей на момент размещения заказа) (далее – Федеральный закон "О размещении заказов") устанавливают исчерпывающий перечень требований к участникам размещения заказа при проведении торгов, которые вправе установить заказчик, уполномоченный орган.

Так, согласно ч. 1 ст. 11 Федерального закона "О размещении заказов" при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам размещения заказа:

1) соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов;

2) непроведение ликвидации участника размещения заказа - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника размещения заказа - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

3) неприостановление деятельности участника размещения заказа в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе;

4) отсутствие у участника размещения заказа задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято.

В соответствии с ч. 2 ст. 11 Федерального закона "О размещении заказов" при размещении заказа путем проведения торгов заказчик, уполномоченный орган вправе установить также следующие требования к участникам размещения заказа:

1) обладание участниками размещения заказа исключительными правами на объекты интеллектуальной собственности, если в связи с исполнением государственного или муниципального контракта заказчик приобретает права на объекты интеллектуальной собственности, за исключением случаев размещения заказа на создание произведения литературы или искусства (за исключением программ для ЭВМ, баз данных), исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

2) отсутствие в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках размещения заказа.

Ч. 4 ст. 11 Федерального закона "О размещении заказов" установлено, что кроме указанных в частях 1 - 3 настоящей статьи требований, Правительство Российской Федерации, заказчик, уполномоченный орган не вправе устанавливать иные требования к участникам размещения заказа.

Согласно подпункту 10.5 пункта 10 "Требования к участникам размещения заказа" Конкурсной документации, привлечение субисполнителей по предмету торгов в форме открытого конкурса не предусмотрено.

Таким образом, в нарушение требований Федерального закона "О размещении заказов" подпункт 10.5 пункта 10 Конкурсной документации содержит требование к участникам размещения заказа, не предусмотренное ст. 11 Федерального закона "О размещении заказов".

Согласно ч. 2 ст. 17 Федерального закона "О защите конкуренции" наряду с установленными

частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Указанные выше действия СГТУ привели (могли привести) к тому, что круг лиц, желающих и способных принять участие в указанном конкурсе, не смог принять в них участие. Следовательно, рассматриваемые действия привели к ограничению СГТУ конкуренции при проведении данных торгов.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что установив в подпункте 10.5 пункта 10 "Требования к участникам размещения заказа" Конкурсной документации № 49-02ОК "На право заключения государственных контрактов на оказание услуг по организации культурно-массовой и оздоровительной работы для студентов очной формы обучения в 2010 году" (с изменениями от 06.05.2010) условие, согласно которому привлечение субисполнителей по предмету торгов в форме открытого конкурса не предусмотрено, СГТУ нарушило ч. 2 ст. 17 Федерального закона "О защите конкуренции".

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Саратовский государственный технический университет" нарушившим ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

2. Ввиду отсутствия оснований предписания не выдавать.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ.