

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «15» сентября 2011г.

В полном объеме решение изготовлено «16» сентября 2011г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К.А. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: Частников В.Л. – зам. начальника отдела контроля органов власти;

Рабаев В.Р. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 1044/04 по признакам нарушения Министерством промышленности и энергетики Ростовской области (344050, гор. Ростов-на-Дону, ул. Социалистическая, 112; далее по тексту - Министерство) ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии:

- представителей Министерства: (Доверенность № 13Д от 14.09.2011г.); (Доверенность № 12Д от 14.09.2011г.),

- в отсутствии представителя ООО «СберЭнерго»,

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России 12.07.2011г. (вх. № 11732) поступила жалоба ООО «ЭКЦ «Диагностика и контроль» на действия котировочной комиссии МУ «Центр социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов» гор. Гуково Ростовской области (далее по тексту – муниципальный заказчик) при проведении запроса котировок на «Проведение энергетического обследования с разработкой энергетического паспорта и программы энергосбережения» (далее по тексту – запрос котировок).

Решением Ростовского УФАС России по делу № 923/03, возбужденного в связи вышеназванной жалобой установлены нарушения положений Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон №94-ФЗ), выразившееся в следующем:

Муниципальным заказчиком в извещении о проведении запроса котировок были установлены требования о декларировании потенциальным участником запроса котировок следующих сведений: о статусе члена саморегулируемой организации в области проведения энергетических обследований; о наличии в штате не менее 4 сотрудников, имеющих сертификат о получении знаний в области проведения энергетического обследования; о сроке не менее 3 лет с момента начала деятельности организации (далее по тексту – Критерии).

Из названного решения Ростовского УФАС России следует, что включение в извещение о проведении запроса котировок Критериев противоречит ч.2 ст. 8, ч.2 ст. 45 Закона №94-ФЗ и приводит к ограничению круга участников запроса котировок.

При этом включение Критериев в извещение о проведении запроса котировок привело к необоснованному отклонению котировочной заявки ООО «ЭКЦ «Диагностика и контроль».

Из материалов названного дела о нарушении законодательства в сфере размещения заказов следует, что муниципальный заказчик при подготовке извещения о проведении запроса котировок руководствовался письмом Министерства от 07.06.2011г. (исх. № МЭ/917), которым главам муниципальных образований Ростовской области рекомендовано при подготовке конкурсной документации по выбору исполнителя мероприятий по выполнению первого обязательного энергетического обследования зданий областных бюджетных учреждений учитывать в т.ч. Критерии.

Кроме того, 23.08.2011г. в Ростовское УФАС России поступило заявление ООО «СберЭнерго» (вх. № 14308) на неправомерные действия Министерства, выраженные в определении в письме Министерства от 07.06.2011г. (исх. № МЭ/917) критериев, ограничивающих участие хозяйствующих субъектов в государственных (муниципальных) закупках услуг по выполнению энергетического обследования объектов областных бюджетных учреждений.

Названные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

В ответ на определение Министерство представило запрашиваемые документы и

информацию, из которых следует, что названное письмо Министерства носило информационно-рекомендательный характер и не было обязательно к исполнению. Помимо этого, Министерством в адрес глав администраций муниципальных образований Ростовской области направлено письмо от 24.08.2011г. (исх. №МЭ/1533) о признании утратившим силу письма от 07.06.2011г. (исх. № МЭ/917).

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, выслушав представителей лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам:

07.06.2011г. Министерством в адрес глав муниципальных образований Ростовской области направлено письмо (исх. № МЭ 917).

В названном письме Министерство определило и рекомендовало в целях эффективной реализации мероприятий по выполнению в 2011-2012 годах первого обязательного энергетического обследования зданий областных бюджетных учреждений при подготовке конкурсной документации по выбору исполнителя указанных мероприятий учитывать в т.ч. Критерии.

В свою очередь из содержания Критериев, следует, что по своей сути они являются условиями допуска потенциальных участников размещения заказа, т.к. содержат формулировки «не менее 3 лет»; «не менее 5 человек».

В этой связи определение Министерством в названном письме Критериев может привести к их включению в конкурсную документацию в качестве условий допуска участников размещения заказа.

Кроме того, согласно ч.6 ст. 18 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее по тексту – Закон № 261-ФЗ) членами саморегулируемой организации в области энергетического обследования могут стать: юридическое лицо при условии наличия не менее чем четырех работников, заключивших с ним трудовой договор и получивших знания в указанной области; индивидуальный предприниматель при условии наличия у него знаний в указанной области и (или) наличия знаний в указанной области не менее чем у одного физического лица, заключившего с таким индивидуальным предпринимателем трудовой или гражданско-правовой договор.

В этой связи определение Министерством в названном письме Критерия (условия), согласно которому участнику размещения заказа необходимо подтвердить наличие в штате не менее 5 сотрудников, имеющих сертификат о получении знаний в области проведения энергетического обследования, создает предпосылки для ограничения круга участников размещения заказа, в т.ч. имеющих документ, подтверждающий статус члена саморегулируемой организации в области проведения энергетических обследований.

Вместе с тем, согласно ч. 1 ст. 10 Закона №94-ФЗ размещение заказа может осуществляться: путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

П.1 ч.1 ст. 11 Закона 94-ФЗ определено, что при размещении заказа путем проведения торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам размещения заказа, в т.ч. соответствие участников размещения заказа требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В соответствии с ч.4 ст. 15 Закона № 261-ФЗ деятельность по проведению энергетического обследования вправе осуществлять только лица, являющиеся членами саморегулируемых организаций в области энергетического обследования.

Таким образом, п.1 ч.1 ст. 11 Закона 94-ФЗ предусматривает включение в документацию к торгам требования к участникам размещения заказа о подтверждении статуса члена саморегулируемой организации в области проведения энергетических обследований.

Согласно ч.2.1. ст. 22 Закон 94-ФЗ не допускается включать в конкурсную документацию (в том числе и в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требования к производителю товара, к участнику размещения заказа (в том числе требования к квалификации участника размещения заказа, включая наличие у участника размещения заказа опыта работы), а также требования к его деловой репутации, требования о наличии у участника размещения заказа производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, выполнения работ, оказания услуг, являющихся предметом контракта.

Кроме того, как следует из материалов дела 923/03 МУ «Центр социального обслуживания граждан пожилого возраста и инвалидов» приняло к исполнению письмо Министерства от 07.06.2011г. (исх. № МЭ/917) и включило в извещение о проведении запроса котировок требования

определенные названным письмом Министерства, что привело к необоснованному отклонению котировочной заявки ООО «ЭКЦ «Диагностика и контроль» и ограничило круг участников запроса котировок (решение Ростовского УФАС России от 18.07.2011г. по делу №923/03).

В связи с изложенным, в действиях Министерства промышленности и энергетики Ростовской области, выразившихся в направлении в адрес глав муниципальных образований Ростовской области письма от 07.06.2011г. (исх. № МЭ/917), содержится нарушение ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Вместе с тем, Министерством в материалы настоящего дела представлено письмо от 24.08.2011г. (исх. №МЭ/1533) о признании утратившим силу письма от 07.06.2011г. (исх. № МЭ/917), которое было направлено в адрес глав муниципальных образований Ростовской области.

Учитывая изложенное, на основании п.1 ч.1 ст. 48 ФЗ «О защите конкуренции» производство по настоящему делу подлежит прекращению в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства лицом, совершившим такое нарушение.

Руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ч.1 -4 ст.41, п.1 ч.1 ст. 48, ч.1 ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство промышленности и энергетики Ростовской области нарушившим ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Рассмотрение дела № 1044/04 от 02.08.2011г., возбужденного в отношении Министерства промышленности и энергетики Ростовской области по признакам нарушения ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции» производством прекратить в связи с добровольным устранением нарушений антимонопольного законодательства лицом, совершившим такое нарушение.

Председатель Комиссии: К.А. Коренченко

Члены Комиссии: В.Л. Частников, В.Р. Рабаев

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