

Решение

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № А-17/592011

15 ноября 2011 года

г. Благовещенск

(решение в полном объеме изготовлено 21.11.2011)

Комиссия Амурского УФАС России по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства в составе:<...>

в присутствии представителей ответчика - Администрация пгт. Февральск – <...> Заявитель на рассмотрение дела не явился, направил свои письменные пояснения. Явился представитель заинтересованного лица ИП Николаева К.О. - , <...>.

рассмотрев дело № А-17/592011, возбужденное в отношении Администрации пгт. Февральск по признакам нарушения п. 2, п. 3 ч. 1 и ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившимся в создании участнику торгов преимущественных условий участия в торгах, в нарушении порядка определения победителей торгов, а также ограничении доступа к участию в торгах при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск, объявленного извещением № 0123300040311000013 от 22.07.2011,

УСТАНОВИЛА:

22.08.2011 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) от Администрации Селемджинского района Амурской области поступила информация о нарушении муниципальным заказчиком – Администрация рабочего поселка (поселка городского типа) Февральск Селемджинского района Амурской области положений Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (далее по тексту - Закон о размещении заказов) при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск, объявленного извещением № 0123300040311000013 от 22.07.2011. На основании приказа Амурского УФАС России от 25.08.2011 № 284 «О проведении внеплановой документальной проверки» по данной информации проведена внеплановая документальная проверка на соответствие Закону о размещении заказов и ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) действий муниципального заказчика – Администрация рабочего поселка (поселка городского типа) Февральск Селемджинского района Амурской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск, объявленного извещением № 0123300040311000013 от

22.07.2011.

В действиях муниципального заказчика – Администрация пгт. Февральск выявлены нарушения ч. 1 ст. 41.6, ч. 5, ч. 6. ст. 34, ч. 1 ст. 16, ч. 2 ст. 19.1, ч. 6 ст. 41.9, ч. 6, ч. 8 ст. 41.11, ч. 10 ст. 41.12, п. 4 ч. 4 ст. 41.5 Федерального закона от 21.07.2005 № 94 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», которые выразились в следующем:

- размещение на официальном сайте полной информации о размещенном заказе (объем выполняемых работ, характеристики выполняемых работ) и условиях проведения открытого аукциона в электронной форме, что приводит к ограничению доступа к участию в торгах участников размещения заказа;
- документация об аукционе, извещение о проведении аукциона и проект контракта содержат противоречивые сведения об условиях выполнения работ по контракту (срок, место выполнения работ, предмет контракта, возможность привлечения субподрядчиков);
- заявка участника, не имеющего соответствующих документов необоснованно признана соответствующей требованиям документации, т.е. нарушен порядок определения победителя торгов; созданы преимущественные условия единственному участнику торгов;
- нарушен порядок оформления протоколов единой комиссии.

Допущенные нарушения указывают на наличие в действиях организатора торгов – Администрация пгт. Февральск при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории пгт. Февральск, объявленного извещением № 0123300040311000013 от 22.07.2011, признаков нарушения п. 2, п.3 ч. 1, ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 30.09.2011 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства, которое назначено к рассмотрению на 25.10.2011. Определением от 25.10.2011, в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений, рассмотрение указанного дела было отложено до 15.11.2011.

Заявитель письменно пояснил, что от Администрации пгт. Февральск ни в письменной, ни в устной форме обращения за помощью и содействием при подготовке и проведении указанных торгов в Администрацию Селемджинского района не поступали. Финансирование в размере 3 млн. рублей осуществлялось за счет средств районного бюджета в соответствии с Соглашением «О предоставлении иных межбюджетных трансфертов бюджету муниципального образования пгт. Февральск на софинансирование расходов, связанных с выполнением районной целевой программы «Развитие транспортно-дорожного комплекса Селемджинского района на 2009-2012 гг.» от 01.07.2011. Администрация Селемджинского района в рамках своих полномочий осуществила контроль за целевым использованием субсидии, порядок и правильность проведения конкурсных процедур на освоение указанной субсидии, вследствие чего были выявлены нарушения законодательства о размещении заказов. Администрация Селемджинского района усматривает в действиях Администрации пт. Февральск

нарушение требований антимонопольного законодательства.

Кроме того, заявителем было направлено письмо в прокуратуру Селемджинского района. Прокуратурой Селемджинского района вынесено представление об устранении нарушений закона, а также о привлечении виновных лиц к дисциплинарной ответственности.

При рассмотрении указанного дела Администрация пгт. Февральск пояснила Комиссии Амурского УФАС России, что признает тот факт, что при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории пгт. Февральск, объявленного извещением № 0123300040311000013 от 22.07.2011, были допущены ошибки в аукционной документации. Администрация пгт. Февральск проводила открытый аукцион в электронной форме впервые.

Администрация пгт. Февральск сообщила, что 06.07.2011 извещением № 0123300040311000010 объявляла открытый аукцион в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия. Из-за отсутствия заявок от участников размещения заказа аукцион признан несостоявшимся (протокол № 10 от 18.07.2011).

Администрация пгт. Февральск 22.07.2011 извещением № 0123300040311000013 провела повторное размещение заказа в виде открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории пгт. Февральск. До окончания срока подачи заявок 02.08.2011 поступила только одна заявка от индивидуального предпринимателя ИП Николаева К.О., которая соответствовала требованиям документации. Аукционная комиссия администрации пгт. Февральск признала аукцион несостоявшимся. Оператор электронной площадки направил в адрес заказчика обе части заявки. Рассмотренная заявка соответствовала требованиям, предусмотренным документацией об аукционе. Аукционная комиссия единогласно решила признать заявку соответствующей требованиям предусмотренным документацией об аукционе (протокол № 15 от 03.08.2011).

Представители Администрации пгт. Февральск пояснили, что неразмещение на официальном сайте полной информации и сведений о размещенном заказе явилось следствием технической ошибки сотрудника, занимавшегося размещением информации на сайте.

Проект муниципального контракта был направлен оператору электронной площадки в течение 4 дней со дня принятия решения о соответствии заявки требованиям, без подписи заказчика.

Информация о контракте внесена в реестр контрактов. Обязательства по контракту исполнены в полном объеме. Представлены акты выполненных работ, акты о приемке выполненных работ.

Заинтересованное лицо - ИП Николаев К.О. пояснил Комиссии Амурского УФАС России, что муниципальный контракт, имеющий идентификационный номер <...> - 0304032-01, зарегистрированный на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» 16.08.2011 исполнен в полном объеме 19.09.2011, о чем свидетельствует подписанный заказчиком и исполнителем акт выполненных работ от 19.09.2011 №3.

Оплата выполненных работ по условиям контракта должна быть произведена в течение 10 дней с момента завершения работ, то есть 29.09.2011, однако фактически оплата произведена 15.11.2011. ИН Николаев К.О. пояснил, что не имеет свидетельства о допуске к видам работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства. Вместе с тем, утверждает, что для выполнения работ, являющихся предметом аукциона, не требуется свидетельство СРО.

Заслушав доводы ответчика, рассмотрев представленные документы и материалы дела, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее:

Для проведения аукциона организатором аукциона – Администрация пгт. Февральск постановлением от 23.11.2010 № 172 была сформирована Единая комиссия в количестве шести членов и из числа ее членов назначен председатель аукционной комиссии.

22.07.2011 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) и на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» размещено извещение № 0123300040311000013 о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск. Начальная (максимальная) цена контракта: 3 000 000,00 (три миллиона) рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе (по местному времени): 02.08.2011 в 17:00 часов.

Дата окончания срока рассмотрения заявок: 03.08.2011.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме: 08.08.2011.

В соответствии с протоколом № 14 рассмотрения первых частей заявок от 03.08.2011 на участие в аукционе подана 1 заявка, аукцион признан несостоявшимся.

В соответствии с протоколом № 15 рассмотрения вторых частей заявок от 03.08.2011 единственная заявка участника размещения заказа признана соответствующей требованиям аукционной документации.

Исходя из сведений, указанных во второй части заявки, единственная заявка на участие в аукционе подана Индивидуальным предпринимателем Николаевым Константином Олеговичем (675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Калинина, 52-42).

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) размещена следующая информация: извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 0123300040311000013 от 22.07.2011, аукционная документация, а именно: Раздел II (Информационная карта) и Раздел III (Техническое задание) аукционной документации; протокол рассмотрения заявок от 03.08.2011, протокол рассмотрения вторых частей заявок от 03.08.2011.

В соответствии с ч. 1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об

открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1-3.2, 4.1 – 6 ст. 34 закона.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 Закона о размещении заказов к документации об аукционе должен быть приложен проект контракта, который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

В соответствии с ч. 1 ст. 16 Закона о размещении заказов официальным сайтом Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг является www.zakupki.gov.ru.

При этом в соответствии с ч. 6 ст. 16 Закона о размещении заказов к информации о размещении заказов относятся предусмотренная настоящим Федеральным законом информация и полученные в результате принятия решения о размещении заказа и в ходе размещения заказа сведения, в том числе сведения, содержащиеся в извещении о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, извещении о проведении запроса котировок, конкурсной документации, документации об аукционе, изменениях, вносимых в такие извещения и такую документацию, разъяснениях такой документации, протоколах, составляемых в ходе размещения заказа, а также информация о поступлении жалоб участников размещения заказа и об их содержании, о решениях, принятых по результатам рассмотрения таких жалоб, предписаниях, выданных уполномоченными на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления.

В нарушение указанных норм на официальном сайте не размещены: раздел I документации об аукционе и проект муниципального контракта, которые являются неотъемлемой частью аукционной документации.

В соответствии с ч. 6 ст. 34 Закона о размещении заказов сведения, содержащиеся в документации об аукционе, должны соответствовать сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона.

Согласно извещению местом выполнения работ является адрес: Российская Федерация, 676572, Амурская область, Селемджинский район, пгт. Февральск, ул. Дзержинского, 6.

В информационной карте аукционной документации указано место выполнения работ: пгт. Февральск.

Местом выполнения работ, указанным в техническом задании аукционной документации, является: Амурская область, Селемджинский район, улично-дорожная сеть пгт. Февральск.

В извещении о проведении о проведении открытого аукциона в электронной форме срок выполнения работ установлен до 19 сентября 2011 года. В информационной карте аукционной документации указан срок выполнения работ – до 15 сентября 2011 года.

Таким образом, в нарушение ч. 1 ст. 41.6 , ч. 6 ст. 34 Закона о размещении заказов сведения, содержащиеся в документации об открытом аукционе в электронной

форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск, не соответствуют сведениям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона.

В соответствии с п. 4 ч. 4 ст. 41.5 Закона о размещении заказов в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме указывается объем выполняемых работ. Извещение от 22.07.2011 № 0123300040311000013 о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск, в части указания объема выполняемых работ, содержит ссылку на техническое задание и локальные сметы. Поскольку локальные сметы не размещены на официальном сайте, заказчиком в нарушение п. 4 ч. 4 ст. 41.5 Закона о размещении заказов в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме не указана полная информация об объеме выполняемых работ. Таким образом, потенциальному исполнителю не представляется возможным в полной мере определить объем работ, оценить собственные возможности для того, чтобы принять решение об участии в открытом аукционе в электронной форме. Кроме того, в открытом доступе не размещен проект муниципального контракта, что не позволяет потенциальному участнику торгов определить условия контракта и обязательства по контракту.

ИП Николаев К.О. осуществляет производственную деятельность в пгт. Февральск, знаком с состоянием улично-дорожной сети пгт. Февральск и мог оценить объем выполняемых работ требуемых к выполнению, поскольку ранее проводил ремонтные работы дорог в поселке.

Учитывая, что на участие в аукционе подана одна заявка, данный факт может свидетельствовать, что лица, не знакомые с объектом работ, не могут исходя из размещенной информации по данному заказу оценить их объем, сложность, характеристики и другие сведения, позволяющие оценить материальные, технические и физические возможности для их исполнения, что привело/ могло привести к ограничению конкуренции, к ограничению доступа к участию в торгах других участников и нарушает ч. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В проекте муниципального контракта на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск отсутствует срок выполнения работ. Пункты 1.2, 2.3 проекта контракта содержат указание на обязанность исполнителя выполнить работы в установленные сроки в соответствии с графиком выполнения ремонта дорожного покрытия на территории пгт. Февральск, содержащимся в Приложении №1 к муниципальному контракту. Приложение № 1 «График выполнения ремонта дорожного покрытия на территории пгт. Февральск» содержит наименование и объем работ с разбивкой их выполнения по месяцам: август, сентябрь. Конкретные сроки выполнения работ в проекте муниципального контракта не указаны.

В соответствии с проектом контракта срок действия контракта устанавливается с момента его подписания сторонами и до исполнения сторонами обязательств по контракту. Учитывая, что срок выполнения работ не определен в документации об аукционе и в проекте контракта, срок действия контракта не является конкретно определенным.

При этом пунктом 5.2 проекта контракта предусмотрена ответственность

исполнителя в случае просрочки исполнения обязательств по контракту. Применение данной меры ответственности представляется затруднительным, поскольку срок выполнения работ четко не определен, что, в свою очередь, может повлечь за собой нарушение прав муниципального заказчика.

Из содержания проекта муниципального контракта не усматривается запрет на привлечение субподрядчиков. Частью 9 информационной карты установлено, что привлечение субподрядчиков к исполнению муниципального контракта не предусмотрено.

В соответствии с ч. 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме. В нарушение указанной нормы проект контракта не соответствует условиям, указанным в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и аукционной документации.

Расходы на оплату функций генерального подрядчика, заказчика-застройщика локальные сметы не предусматривают. При этом предметом открытого аукциона в электронной форме является выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск, что отражено в предмете проекта муниципального контракта, т.е. выполнение функций генерального подрядчика, заказчика-застройщика локальные сметы не предусматривают.

Вышеизложенное не позволяет однозначно определить, что на самом деле является предметом муниципального контракта: работы по организации капитального ремонта, т.е. исполнение функций генерального подрядчика, заказчика-застройщика либо работы по непосредственному выполнению капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск.

Отсутствие четкой информации о предмете работ не позволяет потенциальным участникам определить свои возможности для участия в открытом аукционе в электронной форме и, соответственно, ведет к ограничению круга участников торгов, а также способно привести к серьезным проблемам у сторон при сдаче-приемке выполненных работ по контракту.

В материалах представлены первая и вторая части заявки единственного участника аукциона – ИП Николаева К.О.

В соответствии с п. 2.2 части 5 информационной карты аукционной документации вторая часть заявки участника аукциона должна содержать копию свидетельства о допуске к видам работ, являющимся предметом открытого аукциона, выданное саморегулируемой организацией в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в порядке, установленном Градостроительным кодексом Российской Федерации. Вторая часть заявки единственного участника аукциона не содержит данного документа. Таким образом, единой комиссией муниципального заказчика вторая часть заявки единственного участника в нарушение ч. 6 ст. 41.11 Закона о размещении заказов необоснованно признана соответствующей требованиям документации об аукционе.

В соответствии с Приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 г. № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» такие виды работ как «устройство дренажных, водосборных, водопропускных, водосбросных устройств» (п. 25.6.), «устройство покрытий автомобильных дорог, в том числе укрепляемых вяжущими материалами» (25.4.) требуют наличия у исполнителя работ свидетельства о допуске к видам работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Согласно ч. 3.1 ст. 52 Градостроительного кодекса РФ в случае, если работы по организации строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства (далее - работы по организации строительства) включены в указанный в части 4 статьи 55.8 настоящего Кодекса перечень, лицо, осуществляющее строительство такого объекта капитального строительства, должно иметь выданное саморегулируемой организацией свидетельство о допуске к работам по организации строительства.

Таким образом, заказчиком правомерно установлено требование о наличии у участника размещения заказа свидетельства о допуске к видам работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства. ИП Николаев К.О. не имеет свидетельства СРО.

Соответственно, организатором торгов в нарушение п. 3 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции нарушен порядок определения победителя торгов. Тем самым, организатором торгов в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции предоставлены преимущества единственному участнику торгов – ИП Николаеву К.О, поскольку муниципальный контракт заключен с лицом, не соответствующим установленным требованиям.

Муниципальный контракт в электронной форме заключен 17.08.2011, о чем имеются сведения в реестре контрактов. Контракт исполнен в полном объеме, о чем свидетельствуют акты о приемке выполненных работ по форме КС-2, акт № 3 от 19.09.2011. Сведения об исполнении контракта внесены в реестр контрактов 20.09.2011.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам:

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников;
- 2) создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов;

4) участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Согласно ч. 2 ст. 17 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.

Учитывая, что организатором открытого аукциона в электронной форме является орган местного самоуправления - Администрация рабочего поселка (пгт) Февральск Селемджинского района Амурской области и его действия повлекли/могли повлечь ограничение круга участников аукциона, нарушение порядка определения победителя торгов, предоставление преимуществ, ограничение конкуренции, то действия Администрации рабочего поселка (пгт) Февральск Селемджинского района Амурской области нарушают антимонопольное законодательство, а именно п. 2, п. 3 ч. 1 и ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Рассмотрев дело, возбужденное в отношении Администрации рабочего поселка (пгт) Февральск Селемджинского района Амурской области по признакам нарушения п. 2, п. 3 ч. 1 и ч. 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в нарушении порядка определения победителей торгов, в создании участнику торгов преимущественных условий участия в торгах, а также ограничении доступа к участию в торгах при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по организации капитального ремонта дорожного покрытия на территории п.г.т. Февральск, объявленного извещением № 0123300040311000013 от 22.07.2011, Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства установила, что при проведении указанного аукциона Администрацией рабочего поселка (пгт) Февральск Селемджинского района Амурской области нарушены п. 2, п. 3 ч. 1 и ч. 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые повлекли создание участнику торгов (ИП Николаеву К.О.) преимущественных условий участия в торгах и ограничение доступа к участию в торгах других участников, руководствуясь статьями 23, 39-41, 45, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Признать организатора торгов - Администрацию рабочего поселка (пгт) Февральск Селемджинского района Амурской области нарушившей пункт 2, пункт 3 части 1 и часть 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
2. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для

рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

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