

РЕШЕНИЕ

по жалобе №468-18.1/16

31.10.2016 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

в присутствии представителей заявителя – <...>

в присутствии представителей организатора – <...>, <...>

рассмотрев жалобу ООО «Уральская юридическая компания» (450015, РБ, г.Уфа, ул.Карла Маркса, 37 оф.311) на действия организатора закупки – ООО «ЭСКБ» (450080, РБ, г. Уфа, ул.Ст.Злобина,31/4), допущенные при проведении открытого запроса предложения на право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, номер извещения №31604164699, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба ООО «Уральская юридическая компания» (450015, РБ, г.Уфа, ул.Карла Маркса, 37 оф.311) на действия организатора закупки – ООО «ЭСКБ» (450080, РБ, г. Уфа, ул.Ст.Злобина,31/4), допущенные при проведении открытого запроса предложения на право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, номер извещения №31604164699.

Согласно жалобе, 03.10.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru

было размещено извещение №31604164699. Предметом данной закупки является право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности.

В документации о закупке Заказчиком размещены Технические требования «Услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности», лот №1-ЮР-2016-ЭСКБ утвержденные исполнительным директором ООО «ЭСКБ».

В пункте 4.4 Технические требований указано, что участник закупки должен занимать не ниже 25 места среди региональных компаний в разделе «ТОР-50 юркомпаний по размеру выручки» рейтинга юридических компаний «Право.Ru-300» 2015 года, составленный правовым порталом «ПравоРу» (<http://pravo.ru/rating/>).

По мнению заявителя, предъявляемые Заказчиком требования о занимаемом участником положении не ниже 25 места среди региональных компаний в разделе «ТОР-50 юркомпаний по размеру выручки» рейтинга юридических компаний «Право.Ru-300» 2015 года, составленным правовым порталом «ПравоРу» (<http://pravo.ru/rating/>) не соответствуют принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам закупки, что, в свою очередь, ведет к нарушению принципа равенства участников гражданских правоотношений (ч.1 ст.1 Гражданского кодекса РФ) и оставляет разрешение данного вопроса исключительно на субъективное усмотрение Заказчика.

Также по доводам заявителя, в нарушение положений ч.6 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ч.1 ст. 17 Федерального закона 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Заказчиком предъявлены к участникам требования, ограничивающие, приводящие к недопущению участников к торгам. В закупке не указаны существенные условия договора на оказание услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, не указаны условия дополнительных соглашений к указанному договору, не указан срок оказания юридических услуг.

Между тем, в силу положений п.3 ч.3 ст.4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в

подлежащих случаям форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п.1 ст.432 ГК РФ).

Отсутствие в закупке существенных условий договора на оказание услуг юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСБ» по спорам о взыскании задолженности, условий дополнительных соглашений к указанному договору, сроков оказания услуг, в силу требований закона и сложившейся правоприменительной практике приводит к несогласованию существенных условий договора и как следствие к незаключенности данного договора.

Организатор закупки с доводами жалобы согласен. Организатором закупки предоставлены письменные пояснения по существу доводов заявителя.

Изучив все представленные документы и материалы, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалобы №468-18.1/16 при проведении открытого запроса предложения на право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСБ» по спорам о взыскании задолженности, номер извещения №31604164699, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», пришла к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах,

а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов. Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подававшим заявку на участие в торгах в случаях если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 ст. 2 Федерального закона правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

03.10.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение №31604164699. Предметом данной закупки является право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности.

В соответствии с п. 1.2.1 Положения о закупке продукции для нужд ООО «ЭСКБ», утвержденное протоколом совета директоров ООО «ЭСКБ» от 25.08.2015 № 46 (далее - Положение), указанное Положение распространяется на закупки любых товаров, работ, услуг (далее - продукция) для нужд и за счет средств ООО «ЭСКБ».

Согласно п. 3.1.2. Положения, организатор закупки в соответствии с

настоящим положением вправе устанавливать требования к процедуре закупки, Участникам, порядка организации и проведения торгов.

В документации о закупке Заказчиком размещены Технические требования «Услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСБ» по спорам о взыскании задолженности», лот №1-ЮР-2016-ЭСБ утвержденные исполнительным директором ООО «ЭСБ».

В пункте 4.4 Технических требований указано, что участник закупки должен занимать не ниже 25 места среди региональных компаний в разделе «ТОР-50 юркомпаний по размеру выручки» рейтинга юридических компаний «Право.Ru-300» 2015 года, составленный правовым порталом «ПравоРу» (<http://pravo.ru/rating/>).

Ограничение по рейтингу, согласно доводам организатора закупки, не ниже 25 места («входящим в ТОП - 50 по размеру выручки») сформулировано в отношении организаций с целью минимизации рисков и последствий от недобросовестных действий исполнителей, занимающих неустойчивое финансово-правовое положение и неспособных реально исполнить обязательства по договору.

На заседание комиссии организатором закупки представлен Протокол процедуры вскрытия поступивших конвертов с заявками участников от 14.10.2016.

Согласно вышеуказанному Протоколу, подано четыре заявки на участие, в том числе: Финансово-экономическая коллегия адвокатов, ЗАО «Юрэнерго», Адвокатское бюро «Ильюшихина и партнеры», ООО «Нафко-Консультанты».

Предложения по цене на участие в закупке (средняя почасовая ставка) у вышеуказанных участников следующие: Финансово-экономическая коллегия адвокатов – 682,20 рубля; ЗАО «Юрэнерго» - 7600 рублей; Адвокатское бюро «Ильюшихина и партнеры» - 12500 рублей; ООО «Нафко-Консультанты» - 6500 рублей.

Но в то же время, Комиссия отмечает, что только один участник - Финансово-экономическая коллегия адвокатов подпадает по требованиям технических условий, в части не ниже 25 места среди региональных компаний в разделе «ТОР-50 юркомпаний по размеру выручки» рейтинга юридических компаний «Право.Ru-300» 2015 года.

Следует отметить, что на сайте <http://pravo.ru/rating/> был размещен ежегодный рейтинг юридических компаний по размеру выручки на юриста в 2016 году. В обновленный рейтинг, актуальный на момент проведения закупки, ни один из участников подавших заявки на участие

не удовлетворяет требованиям критерия допуска, установленным заказчиком в технических требованиях. То есть участники подавшие заявку для участия в рассматриваемую закупку в рейтинге по критерию «не ниже 25 места ТОП-50 регион» в 2016 году отсутствуют.

Таким образом, довод организатора закупки о том, что требования сформулированы в отношении организаций с целью минимизации рисков и последствий от недобросовестных действий исполнителей, занимающих неустойчивое финансово-правовое положение и неспособных реально исполнить обязательства по договору не нашли своего подтверждения, так как участники из рейтинга ТОП-50 2015 года отсутствуют в рейтинге за 2016 году, следовательно рейтинг за 2015 потерял свою актуальность.

Обоснование установления критерия допуска к участию – не ниже 25 места ТОП-50 именно за 2015, организатором закупки не представлены.

Более того, согласно ч.1 ст. 17 Федерального закона 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Таким образом, в действиях организатора закупки прослеживаются нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выраженные в создании преимущественных условий участия в закупке определенному участнику или нескольким участникам.

По доводам заявителя о том, что заказчиком в документации о закупке не указаны существенные условия договора на оказание услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, не указаны условия дополнительных соглашений к указанному договору, не указан срок оказания юридических услуг, Комиссия установила следующее.

В приложении №2 к Документации о закупке утвержден проект договора на оказание юридической помощи, заключаемый по результатам рассматриваемого запроса предложении.

Согласно представленным пояснениям организатора закупки, возможность заключения «рамочного договора» с 01.06.2015 закреплена в статье 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ, в редакции Федерального закона от 08.03.2015 №42-ФЗ).

Согласно пункту первому указанной статьи рамочным договором

(договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Сведения о конкретной максимальной цене договора (цене лота) указаны в п.5.3. Технических требований. Действительно, без сведений об объеме выполняемых работ установить конкретную цену не представляется возможным на дату объявления запроса, что объясняется и спецификой оказываемых услуг, и особенностями рамочного соглашения.

Стоимость договора, являющегося предметом закупки, а также стоимость дополнительных соглашений определена п. 5.1. Проекта договора (Приложение № 2 к Документации о закупке)

Примерную стоимость оказываемых услуг возможно определить после подписания обществом дополнительного соглашения в дальнейшем.

Кроме того, согласно письменной позиции организатора закупки, разделом 1 проекта договора предусмотрены все виды юридических услуг, которые будут оказаны в период действия данного договора; также указано, что наименование, содержание, стоимость, дата конкретной юридической помощи будут устанавливаться Сторонами в дополнительных соглашениях; установлен срок оказания юридической помощи, а именно, начало - это подписание Договора, окончание - дата достижения окончательного результата оказания юридической помощи по последнему заключенному дополнительному соглашению.

Комиссия не может согласиться с доводами организатора закупки и сообщает следующее.

Рамочное соглашение фактически представляет собой соглашение о намерениях сторон заключить договор на выполнение определенных работ на согласованных в дальнейшем условиях (уточненный вид и объем работ, цена, место их исполнения и прочие существенные условия).

По результатам закупки заключается Договор на Услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности.

Договор на оказание юридических услуг по своей правовой природе является договором возмездного оказания услуг, отношения по

которому регулируются главой 39 ГК РФ.

В соответствии со ст.779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Правила настоящей главы применяются к договорам оказания аудиторских, консультационных, информационных услуг, за исключением услуг, оказываемых по договорам, предусмотренным главами 37, 38, 40, 41, 44, 45, 46, 47, 49, 51, 53 ГК РФ.

В силу положений статьи 780 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично.

В соответствии с пунктом 1 статьи 81 ГК РФ заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

Из смысла статьи 779 ГК РФ следует, что исполнитель может считаться надлежаще исполнившим свои обязательства при совершении перечисленных в договоре действий или осуществлении определенной деятельности.

Общие положения о подряде (статьи 702 - 729) и положения о бытовом подряде (статьи 730 - 739) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит статьям 779 - 782 настоящего Кодекса, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг (ст.783 ГК РФ).

В соответствии с п.1 ст.971 ГК РФ по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Поверенный обязан лично исполнять данное ему поручение, за исключением случаев, указанных в статье 976 ГК РФ (ст.974 ГК РФ).

Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п.1

ст.432 ГК РФ).

В рассматриваемой закупке не указаны существенные условия договора на оказание услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, не указаны условия дополнительных соглашений к указанному договору, не указан срок оказания юридических услуг.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в п.1 информационного письма от 29.09.1999 года № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг» указал на необходимость при рассмотрении споров исходить из того, что указанный договор может считаться заключенным, если в нем перечислены определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указана определенная деятельность, которую он обязан осуществить.

Отсутствие в закупке существенных условий договора на оказание услуг юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, условий дополнительных соглашений к указанному договору, сроков оказания услуг, в силу требований закона и сложившейся правоприменительной практике приводит к несогласованию существенных условий договора и как следствие к незаключенности данного договора.

Более того, в документации о закупке отсутствуют проекты дополнительных соглашений, на которые ссылается организатор закупки и имеются ссылки в проекте договора (Приложение №2).

В соответствии с п.9 ст.4 Закона о закупках в извещении должны быть указаны, в том числе предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг. В свою очередь, в извещении о закупках, предусмотренные п.9 ст.4 Закона о закупках, информация отсутствует, а установлена лишь ссылка на документацию о закупках.

В п.14 Извещения о проведении закупки установлено, что время приема заявок в электронном виде с 03.10.2016 по 14.10.2016 до 12-00 по московскому времени, заявки в письменном (бумажной) форме подаются с 03.10.2016 по 14.10.2016 до 15-00 по московскому времени.

В п.16 Извещения установлено, что время вскрытия конвертов с заявками на участие в закупке 14.10.2016 в 12-00 по московскому времени. Следовательно, организатор закупки установил время вскрытия конвертов до наступления времени окончания приема заявок на участие на бумажном носителе.

Жалоба от ООО «Уральская юридическая компания» (450015, РБ, г.Уфа, ул.Карла Маркса, 37 оф.311) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила 14.10.2016 в 10 часов 30 минут по местному времени, то есть до окончания подачи заявок.

Подаявая жалобу на положения закупочной документации до окончания подачи заявок, заявитель выражает заинтересованность в участии в закупке, так как намеревается обжаловать установление заказчиком заведомо незаконных требований к участникам закупки, которым такой участник не соответствует и из-за чего не имеет возможности подать заявку и стать победителем закупки.

Таким образом, Комиссия рассмотрев материалы и выслушав представителей, пришла к выводу, что жалоба ООО «Уральская юридическая компания» (450015, РБ, г.Уфа, ул.Карла Маркса, 37 оф.311) на действия организатора закупки – ООО «ЭСКБ» (450080, РБ, г. Уфа, ул.Ст.Злобина,31/4), допущенные при проведении открытого запроса предложения на право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, номер извещения №31604164699, является обоснованной.

Выдать организатору закупки предписание на совершение действий, направленные на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки.

Согласно ч. 3 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 4, частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушении процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Уральская юридическая компания» (450015, РБ, г.Уфа, ул.Карла Маркса, 37 оф.311) на действия организатора закупки – ООО «ЭСКБ» (450080, РБ, г. Уфа, ул.Ст.Злобина,31/4), допущенные при проведении открытого запроса предложения на

право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, номер извещения №31604164699, обоснованной.

2. Выдать организатору закупки ООО «ЭСКБ» (450080, РБ, г. Уфа, ул.Ст.Злобина,31/4) предписание об устранении нарушения Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ №119-468-18.1/16

31.10.2016 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель Комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 31.10.2016 по жалобе №468-18.1/16 о нарушении организатором закупки – ООО «ЭСКБ» (450080, РБ, г. Уфа, ул.Ст.Злобина,31/4), допущенные при проведении открытого запроса предложения на право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, номер извещения №31604164699.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Организатору закупки – ООО «ЭСКБ» (450080, РБ, г. Уфа, ул.Ст.Злобина,31/4) совершить действия, направленные на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки, а именно: аннулировать закупку в форме запроса предложения на право заключения договора на услуги юридических консультантов по защите интересов ООО «ЭСКБ» по спорам о взыскании задолженности, номер извещения №31604164699.

Срок исполнения предписания - 7 (семь) календарных дней с момента его получения.

В пятидневный срок с момента исполнения предписания проинформировать об этом Башкортостанское УФАС России с приложением копий документов, подтверждающих данный факт.

Председатель Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяце