

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/226-15

по результатам рассмотрения жалобы в порядке, предусмотренном

статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года

№ 135 – ФЗ «О защите конкуренции»

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 10 июня 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 16 июня 2015 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополь (далее – Управление) в составе:

в отсутствие Общества с ограниченной ответственностью «УПРАВЛЯЮЩАЯ КОМПАНИЯ КРЫМ-РЕСУРС» уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 08/226-15,

в присутствии представителя от Государственного унитарного предприятия города Севастополя «Пансионаты Севастополя»

рассмотрев жалобу ООО «УК КРЫМ-РЕСУРС» от 02 июня 2015 года №1 (вх. № 234/09 от 02 июня 2015 года) на действия ГУПс «Пансионаты Севастополя» при проведении запроса предложений на предоставление услуг на объекте "Бар (б/о "Батилиман"), лит. Е (74,9 кв.м.)" в течение оздоровительного сезона 2015 года (номер извещения 31502414866) (далее – Закупка), заслушав пояснения представителей Заказчика, рассмотрев представленные сторонами материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении Закупки, закупочная документация размещены на сайте <http://zakupki.gov.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Заявитель обжалует следующие действия Заказчика.

По мнению Заявителя, в действиях Заказчика усматривается нарушение [Федерального закона](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Государственного унитарного предприятия города Севастополя «Пансионаты Севастополя», утвержденного генеральным директором предприятия (далее – Положение), по следующим основаниям.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках, в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

Согласно пункту 17.4.4. Положения, «Организатор запроса предложений размещает на официальном сайте, на сайте Заказчика и на электронной площадке (в случае проведения запроса предложений в электронной форме) извещение о проведении запроса предложений. В извещении, среди прочего указывается:

4) предмет запроса предложений с указанием условий исполнения договора, предложения о которых запрашиваются, количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг;

7) требования, предъявляемые к участникам запроса предложений, условиям договора, а также закупаемым товарам, работам, услугам;

9) сведения о начальной (максимальной) цене договора;

10) требования к оформлению заявки на участие в запросе предложений.».

Как отмечает Заявитель, аналогичные требования к извещению и документации установлены пунктами 3.6.-3.7. Положения.

Однако данные сведения, по мнению ООО «УК КРЫМ-РЕСУРС», в документации к Закупке отсутствуют.

Так, в проекте договора о предоставлении услуг с целью расширения инфраструктуры пансионата для отдыхающих на оздоровительный сезон 2015 года, входящих в состав документов к Закупке, не указано какие именно услуги являются предметом соответствующего договора. В пункте 2.2.1. договора указано: «Сторона-2 (Исполнитель – участник запроса предложений) обязан оказывать услуги для отдыхающих ГУП С "Пансионаты Севастополя" в соответствии с Приложением №1». Вместе с тем само Приложение № 1 в закупочной документации отсутствует. Не указан предмет договора и в других разделах соответствующего проекта, в том числе в разделе 1, который носит название «Предмет договора», а именно: «Сторона 2 обязуется организовать оказание услуг на оздоровительный сезон 2015 года по расширению инфраструктуры Стороны 1 путем ведения _____ в помещении _____, расположенном по адресу: 299805, г. Севастополь, Севастопольская зона ЮБК №13 (или Севастопольская зона ЮБК №30, или Севастопольская зона ЮБК №27)».

По мнению Заявителя, в соответствии со статьей 779 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 года N 14-ФЗ, 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.

Согласно преамбуле проекта договора к Закупке, ГУПс «Пансионаты Севастополя» выступает в роли Заказчика, а участник запросов предложений – Исполнителем по договору. Таким образом, именно на ГУПс «Пансионаты Севастополя» лежит обязанность оплачивать оказываемые ему Исполнителем услуги, а не наоборот, в связи с чем в документации должна быть указана начальная максимальная цена договора, а не минимальная (0,00 руб.).

Обязанность указывать начальную (максимальную) цену договора, по мнению Заявителя, предусмотрена не только указанным выше пунктом Положения, но и пунктом 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках.

В извещении по обжалуемой Закупке в качестве Приложения № 1 указано «Форма заявки», однако по факту данная форма в документации отсутствует.

Согласно пункту 17.4.7. Положения, «подача заявок на участие в запросе предложений возможна в сроки, указанные Организатором запроса предложений. Срок подачи заявок не может быть менее трех дней с даты опубликования извещения о проведении запроса предложений».

В соответствии с пунктами 14.1-14.2. Положения, «каждый претендент на участие в проведении процедуры закупки имеет право подать запрос на разъяснение положений извещения о проведении процедуры закупки и документации о закупке (далее по тексту – запрос). Запрос подается в письменной форме либо в форме электронного документа на почтовый адрес, посредством функционала оператора электронной площадки в случае проведения процедур в электронной форме или адрес электронной почты, указанный в извещении о проведении процедуры закупки, в срок, не превышающий трех рабочих дней до момента окончания срока подачи заявок на участие в проведении процедуры закупки. Запрос в отношении запроса цен и открытого аукциона в электронной форме подается через сайт оператора ЭТП».

Опубликование Заказчиком обжалуемых Закупок 29 мая 2015 года (в последний рабочий день перед тремя выходными днями (30 мая 2015 года, 31 мая 2015 года, 01 июня 2015 года)) лишает права и физической возможности на направление запроса на получение разъяснения документации соответствующим участником закупки, что противоречит установленным Законом о закупках и Положением принципам информационной открытости закупок, равноправию, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился по основаниям, изложенным в представленных возражениях на жалобу ООО «УК КРЫМ-РЕСУРС» от 02 июня 2015 года № 1 (вх. № 234/09 от 02 июня 2015 года).

Пояснения представителей Заказчика в ходе рассмотрения настоящей жалобы и представленные сторонами документы подтверждают следующие

обстоятельства.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках, целями регулирования настоящего закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2](#) настоящей статьи, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим 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](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с разделом «Термины и определения» Положения, закупка (процедура закупки) – совокупность осуществляемых в порядке предусмотренном настоящим Положением действий Заказчика, направленных на выбор поставщика (подрядчика, исполнителя) с целью приобретения у него товаров (работ, услуг).

Предметом Закупки, согласно проекту договора, является «оказание услуг на оздоровительный сезон 2015 года по расширению инфраструктуры Стороны 1 путем ведения _____ в помещении _____, расположенном по адресу: 299805, г. Севастополь, Севастопольская зона ЮБК №13 (или Севастопольская зона ЮБК №30, или Севастопольская зона ЮБК №27)».

Вместе с тем, согласно представленным возражениям Заказчика от 02 июня 2015 года №1 (вх. № 234/09 от 02 июня 2015 года), «для расширения инфраструктуры, учитывая низкую рентабельность и непроходимость, было принято решение предоставлять объекты на территории пансионатов без арендной платы (за выплатой коммунальных расходов)».

Согласно статье 606 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 года N 14-ФЗ, по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Таким образом, предметом Закупки является предоставление соответствующему

хозяйствующему субъекту имущества во временное владение и/или пользование.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, предусмотренном [частью 1](#) настоящей статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям.

Часть 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции устанавливает, что заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Согласно части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, [порядок](#) проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в [частях 1](#) и [3](#) настоящей статьи, и [перечень](#) видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Такой порядок утвержден Приказом ФАС России от 10 февраля 2010 года N 67 "О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса" (вместе с "Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества").

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что Заказчиком неправомерно применены положения Закона о закупках, не соблюдены требования статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика содержат нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в не соблюдении порядка перехода прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества.

Согласно представленным Заказчиком материалам, договор на предоставление услуг на объекте "Бар (б/о "Батилиман"), лит. Е (74,9 кв.м.)" в течение

оздоровительного сезона 2015 года был заключен 02 июня 2015 года (договор №8 о предоставлении услуг с целью расширения инфраструктуры пансионата для отдыхающих на оздоровительный сезон 2015 года от 02 июня 2015 года), что свидетельствует об отсутствии у Управления правовых оснований для выдачи предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушения, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, исследовав представленные материалы, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «УК КРЫМ-РЕСУРС» от 02 июня 2015 года №1 (вх. № 234/09 от 02 июня 2015 года) обоснованной.
2. Признать в действиях ГУПс «Пансионаты Севастополя» нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в не соблюдении порядка перехода прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества.
3. Предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не выдавать в связи с заключением ГУПс «Пансионаты Севастополя» договора №8 о предоставлении услуг с целью расширения инфраструктуры пансионата для отдыхающих на оздоровительный сезон 2015 года от 02 июня 2015 года по итогам проведения Закупки.

Решение может быть обжаловано в суде (Арбитражном суде) в соответствии с законодательством Российской Федерации.