

Организатору торгов –
Администрации Окуловского
муниципального района
и его конкурсной комиссии

ул. Кирова, д. 6,
г. Окуловка, Новгородская обл., 174350

Заявителю –
ООО «Д-Групп»

ул. Псковская, д. 56, оф. 122
г. Великий Новгород, 173009

РЕШЕНИЕ № 053/01/18.1-69/2020

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в
соответствии

с законодательством Российской Федерации торгов

11 февраля 2020 года

Великий Новгород

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Управления Федеральной антимонопольной службы по

Новгородской области (далее – Комиссия) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления;

Михайлов С.О. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт Управления;

Фомин М.Е. – член Комиссии, специалист-эксперт Управления;

в присутствии представителей:

- организатора торгов – Администрации Окуловского муниципального района – «...», также являющейся членом конкурсной комиссии организатора торгов;

- подателя жалобы – Общества с ограниченной ответственности «Д-Групп» – «...»,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Д-Групп» (173009, г. Великий Новгород, ул. Псковская, д. 56, оф. 122; далее – ООО «Д-Групп») на действия организатора торгов (открытого конкурса) - Администрации Окуловского муниципального района (174350, г. Окуловка, Новгородская обл.; далее - Администрация) и его конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованных систем водоснабжения и водоотведения на территории Окуловского муниципального района, извещение № 101219/10512569/02 о проведении которого было размещено на официальном сайте в сети «Интернет» www.torgi.gov.ru (далее – официальный сайт) 10.12.2019,

УСТАНОВИЛА:

03.02.2020 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ООО «Д-Групп» на действия организатора торгов – Администрации и его конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованных систем водоснабжения и водоотведения на территории Окуловского муниципального района, извещение № 101219/10512569/02 о проведении которого было размещено на официальном сайте 10.12.2019 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

Из Жалобы следует, что ООО «Д-Групп» была подана заявка на участие в вышеуказанном конкурсе.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по сообщению № 101219/10512569/02 от 30.01.2020 (далее – Протокол) на участие в открытом конкурсе было подано 2 заявки от участников торгов, обе заявки были допущены к участию в рассматриваемом открытом конкурсе.

Вместе с тем, по мнению подателя Жалобы, заявка второго участника закупки Простого товарищества (на основе договора о совместной деятельности Общества с ограниченной ответственности «Водоснаб» (ИНН:5311008795; далее – ООО «Водоснаб» и Общества с ограниченной ответственности «Водосток» (ИНН: 5311008788; далее – ООО «Водосток») не соответствовала требованиям документации по проведению открытого конкурса (далее – Конкурсная документация), а именно в составе заявки участника закупки отсутствовало подтверждение (декларация), что Простое товарищество не находится в процессе ликвидации и банкротства, а также отсутствовало решение об одобрении крупной сделки.

На основании вышеизложенного, ООО «Д-Групп» просит выдать организатору торгов – Администрации и его конкурсной комиссии предписание об устранении допущенных нарушений.

Организатор торгов – Администрация считает Жалобу необоснованной.

Так, согласно устным пояснениям представителей организатора торгов данных на заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы, в соответствии с пунктом 6.1 раздела 6 Конкурсной документации, для участия в конкурсном отборе участников конкурса заявитель представляет в конкурсную комиссию перечисленный в пунктах 6.1.1-6.1.7 Конкурсной документации исчерпывающий перечень документов и материалов.

При этом, пунктом 6.3 Конкурсной документации установлено, что в случае, если заявителем выступают действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества двух и более юридических лица, то документы и материалы, указанные в пунктах 6.1.6 Конкурсной документации представляет каждое из указанных юридических лиц, а документы, указанные в пункте 6.1.1 Конкурсной документации — одно из указанных лиц.

Исходя из указанных положений Конкурсной документации в их взаимосвязи требования о представлении Простым товариществом оригинала или заверенной надлежащим образом копии решений об одобрении сделки — концессионного соглашения Конкурсной документацией не предусмотрено, в связи с чем конкурсная комиссия не вправе требовать с такого участника указанные документы.

Относительно доводов жалобы об отсутствии у Простого товарищества в составе заявки, сведений о не нахождении участника в процессе ликвидации и банкротства, организатор торгов пояснил, что согласно исчерпывающему перечню представляемых документов и материалов, установленных в пунктах 6.1.1 — 6.1.7 Конкурсной документации, на участника обязанность по представлению таких сведений в составе заявки не возложена, указанные обстоятельства устанавливает конкурсная комиссия самостоятельно. С целью установления соответствия участников торгов установленным требованиям, конкурсная комиссия самостоятельно запросила сведения с официального сайта арбитражных судов и сведения из Единого государственного реестра юридических лиц относительно каждого юридического лица, входящего в Простое товарищество.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В соответствии с частью 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

Частью 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 21 Закона о концессионных соглашениях конкурс на право заключения концессионного соглашения может быть открытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять любые лица) или закрытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять лица, которым направлены приглашения принять участие в таком конкурсе в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения).

Таким образом, оценивая правомерность действий конкурсной комиссии и соблюдение требований действующего законодательства при проведении Администрацией рассматриваемого конкурса, следует руководствоваться общими нормами гражданского законодательства о проведении торгов (статьи 447 – 449 ГК РФ) и положениями Закона о концессионных соглашениях.

1. 10.12.2019 организатором торгов – Администрацией на официальном сайте

было размещено извещение 101219/10512569/02 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованных систем водоснабжения и водоотведения на территории Окуловского муниципального района.

Документация была утверждена Постановлением Администрации Окуловского муниципального района от 10.12.2019 № 1744 (далее - Постановление).

Согласно подпункту 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

В соответствии с абзацем «а» подпункта 5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса.

Согласно подпункту 7 части статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать порядок представления заявок на участие в конкурсе и требования, предъявляемые к ним.

На основании вышеизложенных положений Закона о концессионных соглашениях в разделах 4 и 6 Конкурсной документации организатором торгов – Администрацией установлены требования к участникам, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор и исчерпывающий перечень документов и материалов, представляемых заявителями и участниками конкурса.

Согласно части 2 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия на основании результатов проведения предварительного отбора участников конкурса принимает решение о допуске заявителя к участию в конкурсе или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе и оформляет это решение протоколом проведения предварительного отбора участников конкурса, включающим в себя наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, прошедшего предварительный отбор участников конкурса и допущенного к участию в конкурсе, а также наименование (для юридического лица) или фамилию, имя, отчество (для индивидуального предпринимателя) заявителя, не прошедшего предварительного отбора участников конкурса и не допущенного к участию в конкурсе, с обоснованием принятого конкурсной комиссией решения.

В соответствии с частью 3 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях решение об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе принимается конкурсной комиссией в случае, если:

- 1) заявитель не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам конкурса и установленным частью 1 настоящей статьи;
- 2) заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям, предъявляемым к заявкам на участие в конкурсе и установленным конкурсной документацией;
- 3) представленные заявителем документы и материалы неполны и (или) недостоверны;
- 4) задаток заявителя не поступил на счет в срок и в размере, которые установлены конкурсной документацией, при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Согласно Протоколу на участие в открытом конкурсе было подано 2 заявки от участников закупки, обе заявки были допущены к участию в рассматриваемом открытом конкурсе.

По мнению подателя Жалобы второй участник открытого конкурса неправомерно был допущен к участию, поскольку в составе заявки участника закупки Простое товарищество отсутствовали документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям, установленными пунктами 4.1.3 и 4.1.4 Конкурсной документации, а именно отсутствие решения о ликвидации юридического лица и отсутствие решение о признании заявителя банкротом.

Однако данный довод Жалобы является несостоятельным исходя из следующего.

Согласно части 1 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях предварительный отбор участников конкурса проводится в установленном конкурсной документацией порядке конкурсной комиссией, которая определяет:

- 1) соответствие заявки на участие в конкурсе требованиям, содержащимся в конкурсной документации. При этом конкурсная комиссия вправе потребовать от заявителя разъяснения положений представленной им заявки на участие в конкурсе;
- 2) соответствие заявителя - индивидуального предпринимателя, юридического лица или выступающих в качестве заявителя юридических лиц - участников договора простого товарищества требованиям к участникам конкурса, установленным конкурсной документацией. При этом конкурсная комиссия вправе потребовать от заявителя разъяснения положений

представленных им документов и материалов, подтверждающих его соответствие указанным требованиям;

3) соответствие заявителя требованиям, предъявляемым к концессионеру на основании пункта 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона;

4) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

5) отсутствие решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него.

Таким образом, из вышеуказанного положения Закона о концессионных соглашениях следует, что требования к составу заявки на участие в конкурсе устанавливаются в конкурсной документации.

Как отмечалось выше исчерпывающий перечень документов и материалов, представляемых заявителями и участниками конкурса в составе заявки установлен в разделе 6 Конкурсной документации.

При этом, требования относительно предоставления каких-либо документов и сведений об отсутствии решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя и отсутствия решения о признании заявителя банкротом не предъявляются к составу заявки.

Проверка отсутствия решения о ликвидации и отсутствия решения о признании заявителя банкротом в силу Закона о концессионных соглашениях относится к полномочиям конкурсной комиссии, и не зависит от содержания заявки участника закупки.

В ходе изучения материалов Жалобы Комиссией Новгородского УФАС России было установлено, что доказательства того, что участники совместной деятельности не находятся в процессе ликвидации или банкротства, отсутствуют.

Таким образом, действия конкурсной комиссии, относительно допуска данного участника закупки к участию в конкурсе являются правомерными.

Учитывая вышеизложенное рассматриваемый довод Жалобы является необоснованным.

2. В соответствии с абзацем «а» подпункта 5 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам

конкурса.

Согласно подпункту 7 части статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать порядок представления заявок на участие в конкурсе и требования, предъявляемые к ним.

Требования к содержанию и составу заявок участников конкурса организатором торгов – Администрацией установлены в разделе 6 Конкурсной документации.

Так в пункте 6.1.7 Конкурсной документации среди прочих требований организатором торгов – Администрацией установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в конкурсе оригинала или заверенной надлежащим образом копии решения об одобрении сделок – Концессионного соглашения, если одобрение требуется в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В ходе изучения материалов Жалобы Комиссией Новгородского УФАС России было установлено, что в составе заявки участника закупки - Простое товарищество присутствуют решения об одобрении крупной сделки (одобрение участия в конкурсе на право заключения рассматриваемого концессионного соглашения) как со стороны участника сделки о совместной деятельности ООО «Водоснаб», так и со стороны участника ООО «Водосток» (протоколы № 1 от 13.01.2020 и № 2 от 13.01.2020).

При этом, законодательство Российской Федерации не устанавливает обязанность участников простого товарищества принимать совместное единое решение об одобрении крупной сделки, если это не установлено в договоре о совместной деятельности.

В силу положений главы 55 ГК РФ простое товарищество не является юридическим лицом, а является договором о совместной деятельности.

Согласно части 1 статьи 1044 ГК РФ при ведении общих дел каждый товарищ вправе действовать от имени всех товарищей, если договором простого товарищества не установлено, что ведение дел осуществляется отдельными участниками либо совместно всеми участниками договора простого товарищества.

При совместном ведении дел для совершения каждой сделки требуется согласие всех товарищей.

Таким образом, заявка участника закупки Простого товарищества соответствовала требованиям Конкурсной документации и гражданского законодательства.

Следовательно, действия конкурсной комиссии организатора торгов – Администрации по допуску к участию в конкурсе обоих заявителей являются

правомерными.

Учитывая вышеизложенное Жалоба является необоснованной полностью.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Д-Групп» (173009, г. Великий Новгород, ул. Псковская, д. 56, оф. 122) на действия организатора торгов (открытого конкурса) - Администрации Окуловского муниципального района (174350, г. Окуловка, Новгородская обл.) и его конкурсной комиссии при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованных систем водоснабжения и водоотведения на территории Окуловского муниципального района, извещение № 101219/10512569/02 о проведении которого было размещено на официальном сайте в сети «Интернет» www.torgi.gov.ru 10.12.2019, необоснованной

Председатель Комиссии
Куриков

И.А.

Члены Комиссии
Михайлов

С.О.

М.Е. Фомин

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