РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы №02-01/18.1-16

г. Якутск **Резолютивная часть оглашена 18 января 2016г.**

Изготовлено в полном объеме 21 января 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2007г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Председатель комиссии – Ярыгина Ольга Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), начальник отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

Члены комиссии:

Емельянова Людмила Валентиновна – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

Иванова Ольга Прокопьевна – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

при участии:

от Заявителя: Общество с ограниченной ответственностью «Атлант» (далее ООО «Атлант») представители по доверенности <...> (от 14.01.2016г. №17), <...> (от 14.01.2016г. №18);

от Ответчика: члены конкурсной комиссии Министерства экономики Республики Саха (Якутия) <> (доверенность от 14.01.2016г. №1), <> (доверенность от 14.01.2016г. №2), <> (доверенность от 14.01.2016г. №3), <> (доверенность от 14.01.2016г. №4), от Правительства Республики Саха (Якутия) <> (доверенность от 01.12.2015г. №1260-П1);

от Заинтересованного лица: Общество с ограниченной ответственностью «Жилстрой+» <> (приказ о назначении директора от 15.10.2015г. №1),

рассмотрев жалобу ООО «Атлант» на действия конкурсной комиссии для проведения открытого конкурса на право заключения соглашения о государственно-частном партнерстве на осуществление деятельности по созданию и технической эксплуатации объекта образования «Детский сад на 98 мест в с. Тополиное Томпонского района Республики Саха (Якутия)»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «Атлант» (вх. №8853 от 31.12.2015г.) с указанием на действия конкурсной комиссии для проведения открытого конкурса на право заключения соглашения о государственно-частном партнерстве на осуществление деятельности по созданию и технической эксплуатации объекта образования «Детский сад на 98 мест в с. Тополиное Томпонского района Республики Саха (Якутия)» (далее – Конкурсная комиссия), нарушившие права заявителя и нормы Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а именно нарушение со стороны Конкурсной комиссии п. 4 ч. 1 ст. 12, ч. 3.3 ст. 25 Федерального закона от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» - необоснованный допуск ООО «Жилстрой+» к участию в конкурсе в связи с тем, что:

1. документы заявки ООО «Жилстрой+» не были прошиты и на обороте последнего листа заявки не указано общее количество страниц, содержащихся в заявке в нарушение требования по части (В) п. 2.11 Тома 2 Конкурсной документации «Предварительный отбор»;
2. представленные ООО «Жилстрой+» документы и материалы в составе заявки в нарушение п. 2.6 Тома 2 Конкурсной документации неполны и/или информация, содержащаяся в документе не удостоверена должным образом: нет списка аффилированных лиц с описанием связи между лицами, выписка банка представлена без печати и отметки самого банка.

Ответчик не согласен с доводами заявителя и считает, что открытый конкурс был проведен в полном соответствии с постановлением Правительства Республики Саха (Якутия) от 16.11.2015 г. №446 «Об участии Республики Саха (Якутия) в инфраструктурном проекте государственно-частного партнерства на осуществление деятельности по созданию и технической эксплуатации объекта образования «Детский сад на 98 мест в с. Тополиное Томпонского района Республики Саха (Якутия)» (далее постановление Правительства РС(Я) от 16.11.2015г. №446), положениями конкурсной документации и пояснил следующее (от 15.01.2016г. №И-13/201):

1. Ссылка Заявителя на утративший юридическую силу нормативно-правовой акт не состоятельна, поскольку Федеральный закон от 21.07.2005г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» утратил силу с 01.01.2014г. в связи с принятием Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ;
2. На основании п. 2.16 приложения №2.2 к постановлению Правительства Республики Саха (Якутия) от 16.11.2015г. №446 Конкурсная комиссия имеет право делать вывод о существенности нарушений требований к заявкам.

Представитель Правительства РС(Я) представил ходатайство (от 15.01.2016г. вх. №0028ф), в котором пояснил, что согласно пунктам 7, 8 постановления

Правительства РС(Я) от 16.11.2015г. №446, уполномоченным органом государственной власти Республики Саха (Якутия) на проведение открытого конкурса и на заключение соглашения о государственно-частном партнерстве является Министерство экономики Республики Саха (Якутия). Правительство РС(Я) не является ни организатором конкурса, ни органом государственной власти, уполномоченным на заключение соглашения о государственно-частном партнерстве. Таким образом, представитель Правительства РС(Я) просит прекратить рассмотрение дела в отношении Правительства РС(Я).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела, выслушав лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся доказательства и материалы дела, установила следующее.

18.11.2015 г. на сайте в информационно-коммуникационной сети Интернет www.mineconomic.sakha.gov.ru было опубликовано извещение о проведении открытого конкурса в соответствии с постановлением Правительства Республики Саха (Якутия) от 16.11.2015г. №446 «Об участии Республики Саха (Якутия) в инфраструктурном проекте государственно-частного партнерства на осуществление деятельности по созданию и технической эксплуатации объекта образования «Детский сад на 98 мест в с. Тополиное Томпонского района Республики Саха (Якутия)».

Открытый конкурс проводился согласно Закону Республики Саха (Якутия) от 02.04.2014г. №1293-З №141-V «Об участии Республики Саха (Якутия) в инфраструктурных проектах государственно-частного партнерства». В силу ст. 14 Закона РС(Я) от 02.04.2014г. №1293-З №141-V решение о заключении соглашения принимается в форме указа Главы РС(Я) или постановления Правительства РС(Я), в котором в том числе утверждаются конкурсная документация, состав конкурсной комиссии, исполнительный орган государственной власти Республики Саха (Якутия), уполномоченный на заключение соглашения.

В соответствии с п. 6.1.3 раздела VI «Конкурсные процедуры на право заключения соглашения» Регламента подготовки и реализации инфраструктурных проектов государственно-частного партнерства в Республике Саха (Якутия), утвержденного постановлением Правительства РС(Я) от 28.05.2015г. №170, организатором конкурса на право подписания концессионного и/или соглашения о государственно-частном партнерстве от имени Республики Саха (Якутия) является уполномоченный орган.

Уполномоченным исполнительным органом государственной власти Республики Саха (Якутия) на проведение открытого конкурса на право заключения соглашения о государственно-частном партнерстве на осуществление деятельности по созданию и технической эксплуатации объекта образования «Детский сад на 98 мест в с. Тополиное Томпонского района Республики Саха (Якутия)» определено Министерство экономики Республики Саха (Якутия).

21 декабря 2015г. Конкурсная комиссия решила допустить к участию в конкурсе заявку ООО «Жилстрой+», при этом выявив следующие нарушения (протокол

№ПР2-10-2 от 21.12.2015г.):

- в нарушение п. 2.10 Тома 2 Конкурсной документации к открытому конкурсу, Документы в составе заявки не прошиты, на обороте последнего листа заявки не указано общее количество страниц, содержащихся в заявке;
- в нарушение п. 2.6 Тома 2 Конкурсной документации к открытому конкурсу, в составе поданной заявки не представлен список аффилированных лиц участника конкурса с описанием связи между лицами;
- в составе поданной заявки выписка банка представлена без отметки банка.

Комиссия отметила, что все документы в составе заявки в каждый отдельности, кроме выписки банка, заверены должным образом, и сочла, что заверение документов в составе заявки можно квалифицировать как заверение «отдельными томами». Отсутствие списка аффилированных лиц для заявителей с формой собственности «общество с ограниченной ответственностью» не является грубым нарушением. По вопросу ненадлежащего оформления выписки банка, представитель заявителя пояснил, что в составе заявки представлена бумажная копия выписки банка, получаемая заявителем в электронном виде «банк-клиент».

Комиссия Якутского УФАС России, проанализировав заявку ООО «Жилстрой+» на соответствие Конкурсной документации, установила:

1. Понятие «аффилированного лица» установлено ч. 6.1 ст. 45 Федерального закона от 08.02.1998г. №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»: лицо признается аффилированным в соответствии с требованиями законодательства РФ. Соответствующим актом является Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. №948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», в ст. 4 которого определено, что аффилированные лица - это физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

В составе заявки ООО «Жилстрой+» присутствует Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 02.11.2015г., где указано, что единственным учредителем (участником) юридического лица является Старостина С.Н., также являющаяся единоличным исполнительным органом общества.

Таким образом, в данном случае отсутствие отдельно оформленного документа не препятствует возможности установления аффилированности лиц.

2. Требование к предоставлению выписки с банковских счетов установлено в приложении №2 к Тому 2 «Предварительный отбор» Конкурсной документации в соответствии с п. 2.6 раздела 2 «Требования к заявкам» Тома 2 «Предварительный отбор», где отсутствует порядок удостоверения документа. ООО «Жилстрой+» в составе заявки предоставлена выписка по банковскому счету, открытому в АКБ «Алмазэргиэнбанк» с использованием системы «Банк-Клиент».

Положение Банка России от 19.06.2012г. №383-П «О правилах осуществления перевода денежных средств» предусматривает осуществление банками такого перевода по распоряжениям клиентов как на бумажных носителях, так и в электронном виде, в том числе с использованием электронных средств платежа

(пункт 1.9).

Согласно пункту 1.24 вышеуказанного Положения распоряжение плательщика в электронном виде, реестр (при наличии) подписываются электронной подписью (электронными подписями), аналогом собственноручной подписи (аналогами собственноручных подписей) и (или) удостоверяются кодами, паролями и иными средствами, позволяющими подтвердить, что распоряжение (реестр) составлено (составлен) плательщиком или уполномоченным на это лицом (лицами). По правилам части 1 статьи 6 Федерального закона от 06.04.2011г. №63-ФЗ «Об электронной подписи» информация в электронной форме, подписанная квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью.

Таким образом, выписка с банковского счета, полученная по системе «Банк-Клиент», в силу того, что является документом, содержащим информацию о состоянии счета и движении денежных средств, не требует дополнительной отметки банка.

3. В соответствии с п. (В) пункта 2.11 раздела 2 «Требования к заявкам» тома 2 «Предварительный отбор» Приложения №2.2 к постановлению Правительства РС(Я) от 16.11.2015г. №446 документы и материалы, входящие в состав оригинала заявки должны быть прошиты, на обороте последнего листа заявки должно быть указано общее количество страниц, содержащихся в заявке.

Согласно п. 2.15 раздела 2 «Требования к заявкам» тома 2 «Предварительный отбор» Приложения №2.2 к постановлению Правительства РС(Я) от 16.11.2015г. №446 в качестве заявок Конкурсной комиссией рассматриваются только полные, надлежащим образом оформленные и соответствующие требованиям Конкурсной документации заявки.

Пункт 2.16 раздела 2 «Требования к заявкам» тома 2 «Предварительный отбор» определяет, что документы и материалы, входящие в состав заявки и предоставленные с нарушением требований к заявкам, предусмотренных Конкурсной документацией, когда такое нарушение по мнению Комиссии является существенным, не принимаются Комиссией в качестве части заявки. Такие документы и материалы возвращаются Комиссией подавшим их лицам.

Таким образом, Конкурсной документацией установлено требование об оформлении оригинала заявки о ее прошивке с указанием общего количества страниц.

Исходя из буквального толкования пункта 2.16 раздела 2 «Требования к заявкам», конкурсная комиссия допускает документы и материалы, входящие в состав заявки или отклоняет их как часть заявки в случае предоставления с нарушением требований к заявкам.

При этом следует отметить, что Конкурсной документацией не установлено положение о существенности или несущественности нарушений требований к частям заявок.

Пунктом 2.16 не предусмотрено условий о возможности допущения или отклонения

поданной заявки Конкурсной комиссией в случае нарушения требования к оформлению заявки, установленной п. (В) пункта 2.11 раздела 2 «Требования к заявкам» тома 2 «Предварительный отбор».

На основании изложенного, довод Ответчика о том, что Конкурсная комиссия пришла к выводу о несущественности нарушения по оформлению заявки ООО «Жилстрой+» на основании п. 2.16 раздела 2 «Требования к заявкам», не принимается Комиссией Якутского УФАС России ввиду того, что п. 2.16 не предполагает возможности решения вопроса Конкурсной комиссией о допущении или отклонении заявки в случае ее ненадлежащего оформления.

Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что Конкурсная комиссия Министерства экономики РС(Я), допустив к участию в открытом конкурсе заявку ООО «Жилстрой+», которая не соответствует требованиям п. (В) пункта 2.11 раздела 2 «Требования к заявкам» тома 2 «Предварительный отбор» Приложения №2.2 к постановлению Правительства РС(Я) от 16.11.2015г. №446, нарушила процедуру проведения предварительного отбора открытого конкурса.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Атлант» на действия конкурсной комиссии Министерства экономики Республики Саха (Якутия) по проведению открытого конкурса на право заключения соглашения о государственно-частном партнерстве на осуществление деятельности по созданию и технической эксплуатации объекта образования «Детский сад на 98 мест в с. Тополиное Томпонского района Республики Саха (Якутия)» обоснованной.
2. Прекратить рассмотрение жалобы в отношении Правительства Республики Саха (Якутия).
3. Признать конкурсную комиссию Министерства экономики Республики Саха (Якутия) нарушившей порядок организации и проведения торгов, а именно п. (В) пункта 2.11 раздела 2 «Требования к заявкам» тома 2 «Предварительный отбор» Приложения №2.2 к постановлению Правительства РС(Я) от 16.11.2015г. №446 «Об участии Республики Саха (Якутия) в инфраструктурном проекте государственно-частного партнерства на осуществление деятельности по созданию и технической эксплуатации объекта образования «Детский сад на 98 мест в с. Тополиное Томпонского района Республики Саха (Якутия)».
4. Выдать конкурсной комиссии Министерства экономики Республики Саха (Якутия) по проведению открытого конкурса на право заключения соглашения о государственно-частном партнерстве на осуществление деятельности по созданию и технической эксплуатации объекта образования «Детский сад на 98 мест в с. Тополиное Томпонского района Республики Саха (Якутия)» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов и аннулировать итоги открытого конкурса.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражным суде.

Председательствующий О.А. Ярыгина

Члены Комиссии Л.В. Емельянова

О.П. Иванова