РЕШЕНИЕ

13 декабря 2017 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Волохина И.В. – заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы, председатель Комиссии;

Иванов С.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Филатьева И. Е. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев жалобу <..> (ИНН 540405494526) на действия заказчика торгов Главного управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Новосибирской области (далее – ГУ МВД России по Новосибирской области; ул. Октябрьская, д. 78, г. Новосибирск, 630099; ОГРН 1025402494468, ИНН 5406012253) при проведении открытого аукциона на право заключения договора безвозмездного пользования государственным имуществом для организации питания сотрудников и работников ГУ МВД России по Новосибирской области (извещение № 021117/0010020/01 на сайте torgi.gov.ru),

в присутствии:

заявителя - <..>

представителей заказчика торгов – ГУ МВД России по Новосибирской области: <...> (по доверенности от 29.12.2016 года № 20/111), <....> (по доверенности от 12.10.2017 года № 20/61),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба <..> на действия заказчика торгов ГУ МВД России по Новосибирской области при проведении открытого аукциона на право заключения договора безвозмездного пользования государственным имуществом для организации питания сотрудников и работников ГУ МВД России по Новосибирской области (извещение № 021117/0010020/01 на сайте torgi.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

<..> подготовил и подал заявку на участие в аукционе по форме, предусмотренной аукционной документацией.

Согласно Протоколу № 176 от 30.11.2017 года рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе заявка <..> отклонена по следующему основанию:

«Отказать в допуске к участию в аукционе. На основании пп. 4 п. 24 приказа ФАС от 10.02.2010 № 67, а также п.п. 4 п. 18 документации в связи с несоответствием заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе, в частности в

составе заявки на участие в аукционе заявитель в сведениях о качестве, технических характеристиках товаров (работ, услуг), являющихся приложением к заявке на участие в аукционе, не указал сведения предусмотренные п.п. 1.1., 1.2.,1.3.,1.4.,1.5., раздела 3 «технические характеристики предмета безвозмездного пользования аукционной документации», а именно: - о запрете распространения алкогольной продукции; табачных изделий; рекламы алкогольной продукции, пива и напитков, изготавливаемых на его основе, табака, табачных изделий и курительных принадлежностей; деятельности политических партий, их структурных подразделений, общественно- политических и религиозных движений и организаций (объединений); размещения на фасаде и крыше здания и сооружения рекламы, антенн и т.д., так как фасад и крыша не могут являться самостоятельными объектами недвижимости».

<..> считает данное отклонение неправомерным.

Согласно пункту 24 Приказа ФАС России от 10.02.2010 года № 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» (далее - Правила): «Заявитель не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случаях: 1) непредставления документов, определенных пунктами 52 и 121 настоящих Правил, либо наличия в таких документах недостоверных сведений».

Согласно пункту 121 Правил:

«121. Заявка на участие в аукционе должна содержать:

1) сведения и документы о заявителе, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель). В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

д) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой;

е) заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

ж) при проведении аукциона в соответствии с Постановлением N 333 документ, содержащий сведения о доле Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в уставном капитале юридического лица (реестр владельцев акций либо выписка из него или заверенное печатью юридического лица и подписанное его руководителем письмо);

(пп. "ж" введен Приказом ФАС России от 20.10.2011 N 732)

2) предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества. В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, также копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством Российской Федерации;

3) документы или копии документов, подтверждающие внесение задатка, в случае если в документации об аукционе содержится требование о внесении задатка (платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка)».

Согласно пункту 122 Правил не допускается требовать от заявителя иное, за

исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 121 настоящих Правил.

В составе заявки Заявитель (<..>) подробно описал основные качественные характеристики услуги по организации питания, по форме, которая приведена в аукционной документации. В части использования помещений описаны все 13 подпунктов, которые Заказчик предложил заполнить в составе Заявки, по образцу (Приложение 3 к аукционной документации). При этом выделенные для заполнения пункты не покрывают всех возможных подпунктов раздела 3 аукционной документации, чем Заказчик вводит в заблуждение потенциальных участников. Отсюда Заявитель сделал вывод о необходимости продекларировать наиболее важные для Заказчика характеристики услуги, а также привести конкретные значения и показатели там, где они необходимы. В составе заявки также имеется формулировка - «В остальном работа столовой строится в полном соответствии с техническим заданием, описанном в разделе 3 аукционной документации ...». Данная формулировка говорит сама за себя, таким образом обвинение в неуказании сведений из п.п 1.1, 1.2, 1.3, 1.4, 1.5 раздела 3 аукционной документации не состоятельно.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Наличие вариативности в форме заявки на участие, приложенной к аукционной документации с учетом отсутствия инструкции по заполнению раздела «в части использования помещений» и приведение только 13 пунктов из раздела 3 аукционной документации вводит участников закупки в заблуждение и позволяет комиссии произвольно трактовать данные сведения, используя их для незаконного отклонения заявок.

Таким образом, по мнению заявителя, требование сведений предусмотренных п.п. 1.1., 1.2., 1.3., 1.4., 1.5. раздела 3 «технические характеристики предмета безвозмездного пользования аукционной документации», является нарушением пункта 122 Правил, отклонение заявки <..> по пункту 24 Правил является неправомерным, следовательно, имеет признаки ограничения конкуренции, следовательно, нарушает часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», следовательно, является незаконным.

ГУ МВД России по Новосибирской области в своих возражениях на жалобу сообщило следующее.

В соответствии с извещением о проведении открытого аукциона № 021117/0010020/01 от 02.11.2017 года проведена процедура открытого аукциона на право заключения договора безвозмездного пользования государственным

имуществом для организации питания сотрудников и работников ГУ МВД России по Новосибирской области: нежилые помещения в здании общей площадью 522,4 кв.м., реестровый номер П 12550012957, расположенные по адресу: г. Новосибирск, ул. Октябрьская, 78 а.

30.11.2017 года проведена процедура рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе (протокол № 176). По результатам рассмотрения, в связи с признанием одной заявки соответствующей условиям аукциона и в соответствии с пунктом 135 Правил 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, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее – Правила), аукцион признан несостоявшимся.

Во исполнение уведомления Новосибирского УФАС России от 06.12.2017 года № 05-12889 ГУ МВД России по Новосибирской области процедура подписания договора безвозмездного пользования недвижимым имуществом приостановлена.

ГУ МВД России по Новосибирской области не согласно с жалобой <..> по следующим основаниям

Согласно пункту 109 Правил документация об аукционе должна содержать требования к техническому состоянию государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, которым это имущество должно соответствовать на момент окончания срока договора.

В силу пункта 110 Правил документация об аукционе может содержать требования к объему, перечню, качеству и срокам выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также требования к качеству, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества, требования к описанию участниками аукциона поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками аукциона выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик.

Согласно пункту 111 Правил не допускается включение в документацию об аукционе (в том числе в форме требований к объему, перечню, качеству и срокам работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также требований к качеству, техническим характеристикам, товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества) требований к участнику аукциона (в том числе требований к квалификации участника аукциона, включая наличие у участника аукциона опыта работы), а также требований к его деловой репутации, требований наличия у участника аукциона производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов.

Согласно пункту 114 Правил документация об аукционе помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу и форме заявки на участие в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкцию по ее заполнению, в соответствии с пунктами 120 - 122 Правил.

Во исполнение пунктов 109, 110, 114, 120-122 Правил Организатор аукциона включил требования к оказываемым услугам (раздел 3 документации), а также требования к содержанию, составу, форме заявки и инструкцию по ее заполнению (раздел 1 – пункты 12, 13 и раздел 2 документации – приложение № 3).

В частности, в пункте 12 «Требования к качеству, техническим характеристикам услуг, оказание которых происходит с использованием передаваемого имущества, требования к описанию участниками аукциона оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик» раздела 1 «Общие положения» документации Заказчиком указано, что подробные характеристики оказания услуг перечислены в Техническом задании аукционной документации (Раздел № 3). В пункте 13 «Требования к содержанию, составу и форме заявки на участи в аукционе, в том числе заявки, подаваемой в форме электронного документа, и инструкция по ее заполнению» раздела 1 «Общие положения» указано на включение участником в состав заявки предложений об условиях оказания услуг, в том числе качественных, количественных, технических характеристиках услуг, оказание которых происходит с использованием имущества.

Технические характеристики, являющееся неотъемлемой частью документации об Аукционе, содержат в том числе такие требования к оказанию услуг, как запрет на:

1.1. Распространение алкогольной продукции;

1.2. Распространение табачных изделий;

1.3. Распространение рекламы алкогольной продукции, пива и напитков, изготавливаемы на его основе, табака, табачных изделий и курительных принадлежностей;

1.4. Деятельность политических партий, их структурных подразделений, общественно-политических и религиозных движений и организаций (объединений);

1.5. Размещение на фасаде и крыше зданий и сооружений рекламы, антенн и т.д., так как фасад и крыша не могут являться самостоятельными объектами недвижимости.

В свою очередь Податель жалобы, зная о требованиях к оказанию услуг, установленных документацией, должен был указать все технические характеристики, предусмотренные в разделе 3.

Указание Подателя жалобы о том, что требование в составе заявки сведений, предусмотренных пунктами 1.1. - 1.5. раздела 3 является нарушением пункта 122 Правил, ничем не мотивировано. Пунктом 122 Правил предусмотрено, что не допускается требовать от заявителя иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 121 Правил. Заказчик же требовал от участников указать предложения об оказании услуг, предусмотренные документацией (разделом 3), что, по мнению Заказчика, согласуется с положениями, изложенными

в пункте 121 Правил.

В соответствии с частью 2 статьи 437 ГК РФ содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

Согласно части 1 статьи 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

В соответствии с частью 3 статьи 438 ГК РФ совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Указание Подателя жалобы на то, что впоследствии в заявке он указал формулировку, что в остальном работа столовой строится в полном соответствии с техническим заданием, описанном в разделе 3 аукционной документации, и это, по его мнению, соответствует условиям документации не состоятельно, поскольку Правила, равно как и аукционная документация не предусматривают возможность допуска к участию в аукционе на условиях выражения одного лишь согласия участника. Заявитель должен был направить Организатору полный и безоговорочный акцепт, как-то предусмотрено офертой (документацией об аукционе).

Указание <..> о выделенном в разделе 3 документации тексте, который вводит в заблуждение участников, также не состоятельно.

Согласно пункту 118 Правил разъяснение положений документации об аукционе осуществляется в соответствии с пунктами 47 - 48 данных Правил. Во исполнение указанных требований Порядок разъяснения положений документации был включен в документацию и определен пунктом 17 раздела I.

Согласно пункту 47 Правил и положений документации любое заинтересованное лицо вправе направить в письменной форме, в том числе в форме электронного документа, организатору аукциона (конкурса) запрос о разъяснении положений аукционной (конкурсной) документации. В течение двух рабочих дней с даты поступления указанного запроса организатор аукциона (конкурса) обязан направить в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений аукционной (конкурсной) документации, если указанный запрос поступил к нему не позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

<..>, в свою очередь, зная о системе питания ГУ, поскольку оказывал услуги питания на протяжении трех лет и неоднократно участвовал в аукционах по питанию, проводимых ГУ, запросы на разъяснения положений документации, в том числе, касающиеся выделенного текста, в адрес Организатора аукциона не направлял.

В силу пункта 120 Правил заявка на участие в аукционе подается в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе. Подача заявки на

участие в аукционе является согласием (акцептом) на предложение (оферты) в соответствии со статьей 438 Гражданского кодекса Российской Федерации. Принимая во внимание, что заявка <..> не соответствовала требованиям аукциона, ему как участнику было отказано в допуске к участию в аукционе по основаниям, предусмотренным подпунктом 4 пункта 24 Правил и подпунктом 4 пункта 18 документации об аукционе.

Таким образом, правовых оснований для отмены и повторного проведения процедуры торгов на право заключения договора безвозмездного пользования государственным имуществом для организации питания сотрудников и работников ГУ МВД России по Новосибирской области, не имеется.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

02.11.2017 года ГУ МВД России по Новосибирской области разместило на сайте torgi.gov.ru извещение № 021117/0010020/01 о проведении открытого аукциона на право заключения договора безвозмездного пользования государственным имуществом для организации питания сотрудников и работников ГУ МВД России по Новосибирской области.

В соответствии с пунктом 13 Раздела 1 Документации об аукционе на право заключения договора безвозмездного пользования государственным имуществом для организации питания сотрудников и работников ГУ МВД России по Новосибирской области, утвержденной начальником ГУ МВД России по Новосибирской области 02.11.2017 года (далее - Документация об аукционе) заявка на участие в аукционе должна содержать, в том числе, предложения об условиях оказания услуг, которые необходимо оказать в отношении федерального имущества, право на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества.

Технические характеристики предмета безвозмездного пользования аукционной документации содержатся в Разделе 3 Документации об аукционе.

Раздел 3 Документации об аукционе содержит, в том числе, следующие требования к оказанию услуг в сдаваемом в безвозмездное пользование помещении:

1. В сдаваемом в безвозмездное пользование помещении запрещается:

1.1. Распространение алкогольной продукции;

1.2. Распространение табачных изделий;

1.3. Распространение рекламы алкогольной продукции, пива и напитков, изготавливаемы на его основе, табака, табачных изделий и курительных принадлежностей;

1.4. Деятельность политических партий, их структурных подразделений, общественно-политических и религиозных движений и организаций (объединений);

1.5. Размещение на фасаде и крыше зданий и сооружений рекламы, антенн и т.д., так как фасад и крыша не могут являться самостоятельными объектами недвижимости.

Согласно Протоколу № 176 от 30.11.2017 года на участие в указанном аукционе поступило две заявки - <..> и ООО «Баттерфляй». <..> отказано в допуске к участию в аукционе на основании подпункта 4 пункта 24 Правил, а также подпункта 4 пункта 18 документации в связи с несоответствием заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе, в частности в составе заявки на участие в аукционе заявитель в сведениях о качестве, технических характеристиках товаров (работ, услуг), являющихся приложением к заявке на участие в аукционе, не указал сведения, предусмотренные подпунктами 1.1., 1.2., 1.3., 1.4., 1.5. раздела 3 «технические характеристики предмета безвозмездного пользования аукционной документации», а именно:

- о запрете распространения алкогольной продукции; табачных изделий; рекламы алкогольной продукции, пива и напитков, изготавливаемых на его основе, табака, табачных изделий и курительных принадлежностей; деятельности политических партий, их структурных подразделений, общественно-политических и религиозных движений и организаций (объединений); размещения на фасаде и крыше здания и сооружения рекламы, антенн и т.д., так как фасад и крыша не могут являться самостоятельными объектами недвижимости.

В соответствии с пунктом 135 Правил аукцион признан несостоявшимся.

Рассмотрение Комиссией Новосибирского УФАС России заявки <..>подтвердило правомерность ее отклонения, поскольку сведения, предусмотренные подпунктами 1.1., 1.2., 1.3., 1.4., 1.5. раздела 3, в ее составе отсутствуют. Довод <..> о соответствии заявки требованиям Документации об аукционе в связи с наличием формулировки «В остальном работа столовой строится в полном соответствии с техническим заданием, описанном в разделе 3 аукционной документации ...» не состоятелен, поскольку Документацией об аукционе не предусмотрен допуск к участию в аукционе на условиях выражения согласия участника.

Комиссией Новосибирского УФАС России не установлено нарушения организации и проведения торгов в действиях заказчика торгов ГУ МВД России по Новосибирской области при проведении открытого аукциона на право заключения договора безвозмездного пользования государственным имуществом для организации питания сотрудников и работников ГУ МВД России по Новосибирской области (извещение № 021117/0010020/01 на сайте torgi.gov.ru).

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <..> (ИНН 540405494526) на действия заказчика торгов Главного управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Новосибирской области (ул. Октябрьская, д. 78, г. Новосибирск, 630099; ОГРН 1025402494468, ИНН 5406012253) при проведении открытого аукциона на право заключения договора безвозмездного пользования государственным имуществом

для организации питания сотрудников и работников ГУ МВД России по Новосибирской области (извещение № 021117/0010020/01 на сайте torgi.gov.ru) необоснованной.