

РЕШЕНИЕ

14 мая 2015г.

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 «...»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Приборы учета +» (далее – ООО «Приборы учета +») на действия организатора закупки Муниципального унитарного предприятия города Новосибирска «Зоологический парк» (далее – МУП «Новосибирский зоопарк») по проведению запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк» (извещение № 31502284915 на сайте www.zakupki.gov.ru), в присутствии «...»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба (вх. № 2911э от 30.04.2015г.) ООО «Приборы учета+» на действия организатора закупки МУП «Новосибирский зоопарк» по проведению запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк» (извещение № 31502284915 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

Изучив Извещение о проведении запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк» по вышеуказанному запросу предложений, ООО «Приборы учета +» считает документацию заказчика несоответствующей действующему законодательству, так как требования, установленные заказчиком в документации, ограничивают конкуренцию.

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона РФ № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Форма объединения юридических лиц для участия в закупочных процедурах прямо не определена законодательством Российской Федерации. В тоже время, исходя из прямого толкования положений ст. 3 Закона РФ № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в любой закупке может участвовать несколько юридических лиц на стороне одного

участника закупки.

Такое совместное участие возможно, в том числе, в рамках договора простого товарищества, который регламентируется главой 55 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 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.

С учетом положений п. 2 ст. 1044 ГК РФ заявка на участие в конкурсе в совокупности от нескольких лиц, действующих на основании договора простого товарищества, может быть подана одним товарищем, действующим от имени остальных участников простого товарищества на основании доверенности, выданной такому товарищу остальными товарищами, а равно может быть подана несколькими лицами.

Однако, в п. 4 Извещения о проведении запроса предложений сказано, что «В случае, если несколько юридических лиц, физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей) выступают на стороне одного участника закупки, требования, установленные Заказчиком в документации о закупке к участникам закупки, предъявляются к каждому из указанных лиц в отдельности».

В случае подачи заявки группой лиц (простое товарищество), участником размещения заказа выступает несколько юридических лиц (товарищей), объединившихся в форме простого товарищества или иной не запрещенной законодательством Российской Федерации форме, следовательно, всем требованиям, указанным в Документации заказчика, должна в совокупности отвечать такая группа лиц (товарищество), а не отдельно взятое юридическое лицо (товарищ), выступающее от имени группы лиц (товарищей).

ООО «Приборы учета +» обратилось к МУП «Новосибирский зоопарк» с запросом разъяснений исх. № 174 от 23.04.2015г.

27.04.2015г. был получен ответ, что в п. 5 ст. 3 формулировки, Законом № 223-ФЗ допускается участие нескольких юридических или физических лиц на стороне участника закупки.

В соответствии с законодательством РФ товарищество не является юридическим лицом, и выдача лицензии и допуска к определенным видам работ на имя такого товарищества не осуществляется.

В случае, если победителем в процедуре закупки признан участник закупки, на стороне которого выступало несколько физических или юридических лиц, заказчиком должен быть заключен один договор со всеми юридическими или физическими лицами, выступающими на стороне победившего участника закупки, при этом непосредственно подписание договора может осуществляться одним лицом, действующим от имени всех остальных лиц по доверенности или на основании договора простого товарищества, совершенного в письменной форме. Указанные лица солидарно отвечают перед заказчиком за исполнение обязательств, предусмотренных договором, заключенным по результатам

процедуры закупки, в соответствии со ст. 321-325, 1047 ГК РФ. Следовательно, установление требований заказчиком в документации о закупках к каждому из лиц, выступающих на стороне участника закупки правомерно.

Заявитель считает, что содержание п. 4 Извещения о проведении запроса предложений имеет некорректную формулировку, подразумевая ограничение прав всех потенциальных участников размещения заказа и противоречит нормам действующего законодательства Российской Федерации.

Жалоба ООО «Приборы учета +» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

МУП «Новосибирский зоопарк» представило документы и сведения, указанные в ч. 15 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (вх. № 4430 от 12.05.2015г.).

МУП «Новосибирский зоопарк» представило следующее возражение на жалобу (вх. № 4429 от 12.05.2015г.).

Заказчик считает, что жалоба, поданная ООО «Приборы учета +» на действия организатора торгов Муниципальное унитарное предприятие г. Новосибирска «Зоологический парк», при проведении запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк», размещенного 22.04.2015 г. на сайте www.zakupki.gov.ru., номер извещения 31502284915, необоснованна.

22.04.2015 года МУП «Новосибирский зоопарк» разместило на сайте www.zakupki.gov.ru. извещении № 31502104459 о проведении запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк».

24.04.2015 года организатором торгов был получен запрос разъяснений от заявителя следующего содержания:

«Согласно части 5 статьи 3 Закона РФ от 18.07.2011 участниками закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Форма объединения лиц для участия в закупке прямо не определена законодательством РФ. В то же время, исходя из прямого толкования положений статьи Закона РФ № 223-ФЗ от 18.07.2011, в любой закупке может участвовать несколько юридических лиц на стороне одного участника закупки. Такое совместное участие возможно, в том числе, в рамках договора простого товарищества, который регламентируется главой 55 ГК РФ. В соответствии с п. 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. С учетом положений пункта 2 статьи 1044 ГК РФ. Заявка на участие в конкурсе в совокупности от нескольких лиц, действующих на основании договора простого товарищества, может быть подана одним товарищем, действующим от имени остальных участников простого товарищества на основании доверенности, выданной такому товариществу остальными товарищами, а равно может быть подана несколькими лицами. Однако, в пункте 4 Извещения о проведении запроса предложений сказано, что «В случае, если несколько юридических лиц, физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей) выступают на стороне одного участника закупки, требования, установленные Заказчиком в документации о закупке к участникам закупки, предъявляются к каждому из указанных лиц в отдельности. В случае подачи заявки группой лиц (простое товарищество) участником размещения заказа выступает несколько юридических лиц (товарищей), объединившихся в форме простого товарищества или иной, не запрещенной законодательством РФ форме, следовательно, всем требованиям, указанным в документации Заказчика, должна в совокупности отвечать такая группа лиц (товарищество), а не отдельно взятое юридическое лицо (товарищ), выступающее от имени группы лиц (товарищей), таким образом, содержание пункта 4 извещения о проведении запроса имеет некорректную формулировку, подразумевая ограничение права всех потенциальных участников размещения заказа и противоречит действующему законодательству РФ. Просим внести изменения в закупочную документацию».

Ответ на данный запрос был направлен согласно положению о закупке товаров, работ, услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия г. Новосибирска «Зоологический парк» в течение 3 дней - 27.04.2015 по электронной почте и одновременно размещен на сайте www.zakupki.gov.ru.

По мнению организатора закупки, в случае, если несколько юридических лиц, физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей) выступают на стороне одного участника закупки, предъявление требований, установленных Заказчиком в документации о закупке к участникам закупки, к каждому из указанных лиц в отдельности правомерно. Как видно из приведенной в п. 5 статьи 3 формулировки, Законом № 223-ФЗ допускается участие нескольких юридических или физических лиц на стороне участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Закон № 223-ФЗ не содержит перечня требований, которые могут или которые не могут предъявляться к участникам закупки. В ч. 6 ст. 3 Закона 223-ФЗ только оговаривается, что не допускается предъявлять к участникам закупки требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Доводы заявителя, что при участии в запросе предложений товарищества, в силу пункта 5 статьи 3 Закона о закупках требованиям, вытекающим из документации о закупке, должны отвечать все участники товарищества в совокупности, а не

отдельно взятые юридические лица, входящие в товарищество, необоснованны, поскольку в соответствии с законодательством РФ выдача лицензии и/или допуска к определенным видам работ на имя простого товарищества, созданного без образования юридического лица, не осуществляется. А также, поскольку в случае, если победителем в процедуре закупки призван участник закупки, на стороне которого выступало несколько физических или юридических лиц, заказчиком должен быть заключен один договор со всеми юридическими или физическими лицами, выступавшими на стороне победившего участника закупки, при этом непосредственно подписание договора может осуществляться одним лицом, действующим от имени всех остальных лиц по доверенности или на основании договора простого товарищества, совершенного в письменной форме. Указанные лица должны солидарно отвечать перед заказчиком за исполнение обязательств, предусмотренных договором, заключенным по результатам процедуры закупки, в соответствии со ст. 321-325, 1047 ГК РФ. Следовательно, установление требований Заказчиком в документации о закупках к каждому из лиц, выступающих на стороне участника закупки правомерно, не противоречит законодательству, и свидетельствует, в том числе, о проявлении заказчиком должной осмотрительности.

Данная позиция организатора закупки подтверждается также и судебной практикой - Постановление АС МО от 17 марта 2015 года по делу № А40-67913/2014.

Документация о проведении процедуры закупки была размещена на сайтах <http://www.zakupki.gov.ru> с 06.03.2015, и всем участникам был предоставлен равный доступ к входящей в ее состав информации.

При проведении запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк», в комиссию по закупкам поступило 1 (одно) предложение от ООО «Сантехполимер».

ООО «Приборы учета +» заявку на участие в запросе предложений ни от своего лица, ни в составе нескольких лиц, на стороне одного участника закупки не подавало.

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" установлено, что действия (бездействие) организатора торгов, могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Закон устанавливает, что лица, не подавшие заявки, имеют право обратиться с жалобой на торги в антимонопольный орган, если их права нарушены действиями (бездействием), которые воспрепятствовали им подать заявку (ч. 2 ст. 18.1). Именно к такому результату приводят нарушения установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Лица, не подавшие заявки в жалобе на торги, должны указать на обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Поскольку нарушений установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах в действиях организатора закупки не имелось, а действия организатора торгов соответствовали закону, основания в принятии к рассмотрению жалобы ООО «Приборы учета +» отсутствовали.

На основании изложенного, МУП «Новосибирский зоопарк» просит в удовлетворении жалобы ООО «Приборы учета +» отказать.

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

МУП «Новосибирский зоопарк» проведена закупка в форме запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк». Номер извещения, размещенного на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, № 31502284915.

В соответствии с ч. 1, 2 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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, довод МУП «Новосибирский зоопарк» об отсутствии оснований по принятию к рассмотрению жалобы ООО «Приборы учета +» необоснован, так как в круг заявителей на основании ч. 2 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» входят заинтересованные лица, права и законные интересы которых могут быть ущемлены.

В связи с тем, что ООО «Приборы учета +» собирались участвовать в закупке, что подтверждается направлением запроса о разъяснении документации, однако из-за наличия, по их мнению, не соответствующего законодательству требования к участникам запроса предложений в извещении, заявку не подавали, данная

жалоба на действия МУП «Новосибирский зоопарк» обоснованно принята к рассмотрению антимонопольным органом в рамках ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

П. 4 Извещения о проведении запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк» (далее – Извещение) определено, что в случае, если несколько юридических лиц, физических лиц (в том числе индивидуальных предпринимателей) выступают на стороне одного участника закупки, требования, установленные Заказчиком в документации о закупке к участникам закупки, предъявляются к каждому из указанных лиц в отдельности.

Несоответствие участника запроса предложений указанным выше обязательным требованиям является основанием для его не допуска к участию в запросе предложений.

Однако, по мнению заявителя, требованиям, установленным Извещением, должна отвечать в совокупности группа лиц, а не отдельно взятое юридическое лицо, выступающее от имени группы лиц.

В свою очередь согласно ч. 5 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Таким образом, возможность множественности лиц в обязательстве определена законом, так же установлено, что все лица, участвующие на стороне одного участника закупки, должны соответствовать требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Следовательно, п. 4 Извещения, закрепляющий положение об участии нескольких юридических лиц, физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, и о соответствии таких лиц требованиям, установленным Заказчиком в документации о закупке к участникам закупки, в том числе в отдельности к каждому из указанных лиц, соответствует нормам действующего законодательства и не ограничивает права потенциальных участников закупки.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Приборы учета +» на действия организатора закупки Муниципального унитарного предприятия города Новосибирска «Зоологический парк» по проведению запроса предложений на выполнение работ по устройству системы отопления, водоснабжения, канализации в помещении зимнего павильона для мелких обезьян и пингвинов МУП «Новосибирский зоопарк» (извещение № 31502284915 на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.