

РЕШЕНИЕ № Т-74/13

по результатам рассмотрения жалобы ООО «УКМ-Эксплуатация, Клининг, Обслуживание», на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Резолютивная часть оглашена 16.05.2013

В полном объеме изготовлено 21.05.2013

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия ФАС России), при участии представителей:

ООО «УКМ-Эксплуатация, Клининг, Обслуживание»: Попова В.С., доверенность от 15.05.2013 № 5; Холостяковой Е.А., доверенность от 15.05.2013 № 7; Лопатина А.С., доверенность от 15.05.2013 № 6;

Федеральное государственное автономное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Дальневосточный федеральный университет»: Корнеенко Н.В., доверенность от 14.05.2013 № И-168/1, рассмотрев жалобу ООО «УКМ-Эксплуатация, Клининг, Обслуживание» на действия Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Дальневосточный федеральный университет» (690950, г. Владивосток, ул.Суханова, д.8) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг по содержанию, эксплуатации и управлению зданиями, сооружениями ДВФУ на о. Русский в г. Владивостоке (номер извещения 31300263816), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «УКМ-Эксплуатация, Клининг, Обслуживание» (далее - Заявитель) вх. № 35340/13 от 07.05.2013 на действия Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Дальневосточный федеральный университет» (далее — ФГАОУ ВПО ДВФУ, Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг по содержанию, эксплуатации и управлению зданиями, сооружениями ДВФУ на о. Русский в г. Владивостоке, реестровый номер извещения 31300263816 (далее – Конкурс).

По мнению Заявителя, Заказчик установил в конкурсной документации требования к содержанию заявки на участие в конкурсе, ограничивающие возможность участия в конкурсе ООО «УКМ-Эксплуатация, Клининг, Обслуживание» как потенциального участника размещения заказа.

Из жалобы также следует, что Положение о закупках для нужд ФГАОУ ВПО ДВФУ разработано в нарушение требований Закона о закупках. Заявитель требует признать действия Заказчика при проведении конкурса не соответствующими нормам действующего законодательства, а также отменить конкурс.

Рассмотрев все представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия ФАС России установила

следующее.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг в отношении ряда организаций, в том числе автономных учреждений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

Таким образом, при осуществлении закупочной деятельности Заказчик должен руководствоваться положениями Закона о закупках.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

Положение о закупках для нужд Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Дальневосточный федеральный университет» утверждено решением наблюдательного совета ДВФУ (Протокол № 1 от 14 декабря 2012 года с изменениями, оформленными протоколом № 2 от 28 марта 2013 года) (далее — Положение о закупках для нужд ФГАОУ ВПО ДВФУ).

Относительно довода Заявителя в части установления Заказчиком в Положении о закупках для нужд ФГАОУ ВПО ДВФУ такого способа закупки, как «Размещение заказа путем проведения упрощенных процедур» в нарушение Закона о закупках, Комиссия ФАС России установила следующее.

Пункт 8.1 главы 8 Положения о закупках для нужд ФГАОУ ВПО ДВФУ предусматривает размещение заказа путем проведения упрощенных процедур, под которыми понимается процедура закупки, при которой информация о потребностях в товарах, работах, услугах для нужд Заказчика сообщается поставщикам, сведения о которых включены в ежегодно формируемый перечень поставщиков ДВФУ и победителем которого признается участник размещения заказа, предложивший наиболее низкую цену.

Частью 7.1 главы 7 Положения о закупках для нужд ФГАОУ ВПО ДВФУ предусмотрено, что под размещением заказа у единственного поставщика понимается процедура закупки, при которой Заказчик предлагает заключить договор только одному поставщику.

При этом, закупка у единственного поставщика не предполагает конкурентной борьбы между участниками закупки и является упрощенным способом закупки для нужд заказчика.

Согласно части 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.

Следовательно, Заказчик вправе самостоятельно определить в положении о закупке не только способы закупки товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или аукциона, но и порядок закупки иными способами.

Пункт 8.5 Положения о закупках для нужд ФГАОУ ВПО ДВФУ регламентирует порядок формирования перечня поставщиков, имеющих право участвовать в размещении заказа путем проведения упрощенных процедур.

Таким образом, предусмотренный Положением о закупках для нужд ФГАОУ ВПО ДВФУ порядок проведения процедуры закупки «Размещение заказа путем проведения упрощенных процедур», не противоречит требованиям Закона о

закупках.

В отношении довода Заявителя об установлении Заказчиком в конкурсной документации требования к содержанию заявки на участие в конкурсе, ограничивающее возможность участия в конкурсе ООО «УКМ-Эксплуатация, Клининг, Обслуживание» как потенциального участника размещения заказа Комиссия ФАС России установила следующее.

На основании Положения о закупках для нужд ФГАОУ ВПО ДВФУ, Заказчиком утверждена конкурсная документация открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг по содержанию, эксплуатации и управлению зданиями, сооружениями ДВФУ на о. Русский в г. Владивостоке от 17.04.2013 года (далее — Документация).

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики должны руководствоваться Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным 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 (положением о закупке).

Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках 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.

Объединение нескольких юридических лиц для совместного участия в торговых процедурах для последующего исполнения соответствующего договора должно служить целью расширения возможностей для развития добросовестной конкуренции и создания перспективы участия в торгах для лиц, в полной мере самостоятельно отвечающих требованиям, предъявляемым Заказчиком к потенциальным участникам закупки.

Форма объединения лиц для участия в закупочных процедурах прямо не определена законодательством Российской Федерации. В тоже время, исходя из прямого толкования положений статьи 3 Закона о закупках, 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 пунктом 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 товарищу остальными товарищами, а равно может быть подана несколькими лицами.

Однако, в пункте 3.3.2. Документации сказано, что «представленные участником размещения заказа документы должны подтвердить его соответствие требованиям, указанным в пункте 1.6 раздела 2 документации. В случае, если

участником размещения заказа является группа лиц, то требованиям, указанным в пункте 1.6. раздела 2 Документации, должно соответствовать юридическое лицо, подающее заявку на участие в конкурсе от имени группы лиц».

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, должно в совокупности отвечать такая группа лиц (товарищество), а не отдельно взятое юридическое лицо (товарищ), выступающее от имени группы лиц (товарищей).

Таким образом, содержание пункта 3.3.2. Документации Заказчика имеет некорректную формулировку, подразумевающая ограничение права всех потенциальных участников размещения заказа и противоречит нормам действующего законодательства Российской Федерации.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «УКМ-Эксплуатация, Клининг, Обслуживание» (вх. № 35340/13 от 07.05.2013) на действия Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Дальневосточный федеральный университет» обоснованной в части необходимости внесения изменений в пункт 3.3.2. конкурсной документации открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг по содержанию, эксплуатации и управлению зданиями, сооружениями ДВФУ на о. Русский в г. Владивостоке от 17.04.2013 года.

2. Выдать Федеральному государственному автономному образовательному учреждению высшего профессионального образования «Дальневосточный федеральный университет» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения порядка организации проведения торгов.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № Т-74/13

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации проведения торгов

«21» мая 2013 г. г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия ФАС России), на основании решения от 21.05.2013 № Т-74/13, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «УКМ-Эксплуатация, Клининг, Обслуживание» (вх. № 35340/13 от 07.05.2013) на действия Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Дальневосточный федеральный университет»

при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг по содержанию, эксплуатации и управлению зданиями, сооружениями ДВФУ на о. Русский в г. Владивостоке (номер извещения 31300263816), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Внести изменения в пункт 3.3.2. конкурсной документации открытого конкурса в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг по содержанию, эксплуатации и управлению зданиями, сооружениями ДВФУ на о. Русский в г. Владивостоке от 17.04.2013 года с учетом требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
2. Федеральному государственному автономному образовательному учреждению высшего профессионального образования «Дальневосточный федеральный университет» продлить срок подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме на право заключения контракта на оказание услуг по содержанию, эксплуатации и управлению зданиями, сооружениями ДВФУ на о. Русский в г. Владивостоке (номер извещения 31300263816) с учетом требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. В срок не позднее пяти рабочих дней с момента исполнения пунктов 1, 2 данного предписания представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.