

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Чувашской Республике -
Чувашии**

Московский проспект, 2, г. Чебоксары, 428018
тел. (835 2) 58-42-08, факс (835 2) 58-40-13
e-mail: to21@fas.gov.ru

08.11.2013 № 06-19/2967

На № _____ от _____



**ФЕДЕРАЦИН МОНОПОЛИЕ
ХИРЭС КЁРЕШЕКЕН СЛУЖБИ**

**Федерацин монополие
кёрешекен службин
Чăваш Республикинчи -
Чăваш Енри Управленийĕ**

Мускав проспекчĕ, 2-мĕш сурт,
Шупашкар хули, 428018
тел. (835 2) 58-42-08, факс (835 2) 58-40-13
e-mail: to21@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

Дело №08-ЗП-2013

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 05 ноября 2013 года.
Решение изготовлено в полном объеме 08 ноября 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 28.12.2011 № 509 в составе:

Борисова В.А. –руководителя Чувашского УФАС России (председатель Комиссии);

Шевченко А.В. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за размещением заказов и торгов (член Комиссии);

Давыдовой Н.А. – специалиста-эксперта отдела контроля за размещением заказов и торгов (член Комиссии);

при участии представителей:

ОАО «Чувашская энергосбытовая компания»:

Егорова Светлана Александровна по доверенности от 01.02.2011

Кальсиной Ирина Владиславовна по доверенности №16-19/131 от 15.11.2012

ООО «Горизонт»:

Ягунина Евгения Валерьевича по доверенности от 04.10.2013

УСТАНОВИЛА:

ООО «Горизонт» обратилось в Чувашское УФАС России с жалобой на действия ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключить договор на оказание услуг по уборке помещений ОАО «Чувашская энергосбытовая компания».

Заявитель считает отклонение заявки от участия в аукционе неправомерным ввиду того, что:

-инструкции по заполнению протокола разногласий, в части возможности проведения преддоговорных переговоров для достижения соглашения по условиям договора и отклонения заявки участника в случае, если обязательное условие, предложенное участником, будет неприемлемо для Заказчика, противоречат друг другу и законодательству РФ;

-требования участника об исключении пунктов 6.2 и 7.5 основано на дублировании пункта 6.2 пунктом 6.1 и противоречии пункта 7.5 законодательству РФ;

-в соответствии с законодательством одобрении сделок заинтересованности и крупных сделок требуется в случае, если наличие соответствующего одобрения предусмотрено уставными документами юридического лица. В соответствии с уставом заявителя получать одобрение на заключение сделок заинтересованности и крупных сделок не требуется.

-предоставление в составе заявки подписанного договора и дополнительные соглашения к нему в соответствии с аукционной документацией не требуется, следовательно, отклонение заявки по причине не представления указанных документов не правомерно.

-форма 2 «Коммерческое предложение» и форма 3 «Техническое предложение» заполнены в соответствии с требованиями, установленными в аукционной документации.

На заседании комиссии Чувашского УФАС России представитель заявителя подтвердил, что справки о сделках заинтересованности и крупных сделках в составе заявки представлены не были.

Представитель ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» нарушение не признала. Пояснила, что основанием для отклонения заявки явился тот факт, что Заказчик не мог согласиться с исключением пункта 6.2 условий договора. Проект протокола разногласий предполагал представления «обязательных» условий участника, при не включении либо не исключении которых участник отказывается от подписания договора и «желательные» условия, о которых Заказчик и участник могут прийти к соглашению в ходе преддоговорных переговоров. Условие 6.2 является существенным условием договора, и, по мнению Заказчика, не подлежит исключению.

Заказчик принял предложение участника об исключении пункта 7.5, в силу чего по данному факту заявка участника не отклонялась.

Кроме того, аукционная документация предусматривает, что в составе заявки должно быть представлено одобрение сделок заинтересованности и крупных сделок в свободной форме. В документации содержатся примечания описывающие порядок предоставления таких справок в зависимости от организационной правовой формы участника. Участником не представлены указанные справки, в силу чего заявка подлежала отклонению.

Также заявителем представлены формы №1 «Коммерческие предложения» №2 «Технические предложения» не соответствующие формам, утвержденным аукционной документацией, а именно не заполнены графы в полном объеме, что не дает принять указанные предложения участника к проведению экспертизы. В соответствии с пунктом 2.7.2.4. аукционной документации данный факт явился достаточным для отклонения заявки участника.

Довод заявителя об отклонении заявки участника по причине не представления подписанного договора и дополнительные соглашения к нему не состоятелен, поскольку требование такого представления в аукционной документации отсутствует, и в соответствии с протоколом данный факт не являлся причиной для отклонения заявки от участия.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия приходит к следующему.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон о закупках) участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган, в порядке, установленном антимонопольным органом, действие (бездействие) заказчика при закупке. Порядок обжалования установлен в главе 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) регламентирующей антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, особенности заключения договоров с финансовыми организациями и порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества, а именно статьей 18.1.

В соответствии с частью 1 Порядка рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, утвержденного Приказом ФАС России от 18.01.2013 №17/13, жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Закона о закупках, осуществляемой путем проведения торгов или запроса котировок, рассматриваются ФАС России и его территориальными органами в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

По правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено

законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Законом 223-ФЗ) определен порядок закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

В соответствии со статьей 2 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен 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.

Протоколом Советом директоров ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» от 28.12.2012г. №85 утверждено Положение о закупке продукции для нужд ОАО «Чувашская энергосбытовая компания». Данное Положение размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru.

Председателем Закупочной комиссии первого уровня ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» А.С. Егоровым 25.09.2013 утверждена аукционная документация на право заключения договора оказания услуг по уборке помещений ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» (лот №37-НФ-2013-ЧЭСК).

25.09.2013 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru. размещено извещение о проведении ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» открытого аукциона на право заключения договора оказания услуг по уборке помещений (№31300570793).

Согласно протоколу процедуры вскрытия поступивших конвертов с заявками/предложениями участников №14 от 15.10.2013 на участие в открытом аукционе поступило 4 заявки, включая заявку ООО «Горизонт».

По результатам рассмотрения заявки ООО «Горизонт» закупочной комиссией первого уровня принято решение об отклонении заявки, поскольку выявленные несоответствия являются существенными и достаточными для отклонения заявки от дальнейшего участия в аукционе (протокол закупочной комиссии первого уровня от 25.10.2013).

Причинами отклонения заявки ООО «Горизонт» явилось следующее:

«-Рассмотрев предложенные разногласия по пункту 6.2, полагаем невозможным согласиться с его исключением, поскольку это противоречит интересам Заказчика;

-Не представлена справка о заинтересованности по сделке (в соответствии с законодательством) (п.2.4.1.1.i);

-Не представлена справка о крупности по сделке (в соответствии с законодательством) (п.2.4.1.1.h)

-Приложение №1 «Коммерческое предложение» оформлено не в соответствии с инструкцией по заполнению, что не дает возможность принять данное Приложение к проведению экспертизы и не соответствует требованиям п. 4.2 аукционной документации;

- Приложение №2 «Техническое предложение» оформлено не в соответствии с инструкцией по заполнению, что не дает возможность принять данное Приложение к проведению экспертизы и не соответствует требованиям п. 4.3 аукционной документации».

Ввиду того, что не представлено подписанного договора и дополнительные соглашения к нему не явилось основанием для отклонения заявки ООО «Горизонт» и требование представления таких документов не предусмотрено аукционной документацией, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу о необоснованности жалобы заявителя в данной части.

Также необоснованы доводы заявителя о причине отклонения заявки по тому факту, что Заказчик считает невозможным согласиться с исключением пункта 7.5 проекта договора, поскольку в соответствии с протоколом от 25.10.2013 предложения по данному пункту не явились основанием для отклонения заявки, заказчик принял предложения участника по данному пункту.

В соответствии с Информационной картой для инициации конкурентной закупки установлено, что такой пункт договора как 6.2 является для Инициатора существенным условием договора. Предложение участника заключалось в исключении пункта 6.2, т.е. существенного условия договора.

В соответствии с формой «Протокол разногласия» участником приводятся предложения по пунктам договора, которые являются для участника «обязательными» и «желательными». Пунктом 4 инструкции по заполнению формы определено, что в протоколе разногласий Участник аукциона должен четко разделить обязательные и желательные для него условия Договора. "Обязательными" считаются предложения и условия, в случае непринятия которых он откажется подписать Договор. "Желательными" считаются предложения по условиям Договора, которые он предлагает на рассмотрение Организатора аукциона, но отклонение которых Организатором аукциона не повлечет отказа Участника аукциона от подписания Договора в случае признания его Победителем аукциона.

При этом пунктом 7 инструкции по заполнению формы определено, что если какое-либо из обязательных Договорных предложений и условий,

выдвинутых Участником, будет неприемлемо для Организатора аукциона, такая Аукционная заявка будет отклонена независимо от содержания технико-коммерческих предложений.

Таким образом, отклонение заявки ООО «Горизонт» по причине того, что исключение пункта 6.2 проекта договора противоречит интересам Заказчика, является правомерным.

При этом Комиссия Чувашского УФАС России считает о невозможности внесения изменений в существенные условия договора, должно быть указано в инструкции по заполнению формы «Протоколы разногласий».

Исходя из положений аукционной документации (пункт 2.4.1.1) в составе заявки должен быть представлен:

- заверенный Участником документ, подтверждающий наличие решения (одобрения) со стороны установленного законодательством РФ органа о заключении крупной сделки, оформленный в соответствии с законодательством РФ, или (в случае, если сделка согласно законодательству не является для Участника крупной) — справку в произвольной форме. В аукционной документации также содержится примечание к данному пункту, согласно которому для общества с ограниченной ответственностью таким документом является выписка из протокола, содержащего решение о совершении крупной сделки, либо при наличии только одного учредителя, решение (выписка из решения) учредителя о совершении крупной сделки, принятое и оформленное в соответствии со статьей 46 Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» либо выписка из Устава Участника, подтверждающая право единоличного или коллегиального исполнительного органа заключать крупные сделки самостоятельно.

- заверенный Участником документ, подтверждающий наличие решения (одобрения) со стороны установленного законодательством РФ органа о заключении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, оформленный в соответствии с законодательством РФ, или (в случае, если сделка согласно законодательству не является для Участника сделкой, в совершении которой имеется заинтересованность) — справку в произвольной форме. В аукционной документации также содержится примечание к данному пункту, согласно которому для общества с ограниченной ответственностью таким документом является выписка из протокола, содержащего решение о совершении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, либо при наличии только одного учредителя, решение (выписка из решения) учредителя о совершении крупной сделки, принятое и оформленное в соответствии со статьей 46 Федерального закона от 08.02.1998 №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» либо выписка из Устава Участника, подтверждающая право единоличного или коллегиального исполнительного органа заключать сделки, в совершении которых имеется заинтересованность.

Комиссией Чувашского УФАС России установлено, что в соответствии с Уставом ООО «Горизонт» (пункты 12,13 раздела 8.2) решение вопросов об одобрении сделок, в совершении которых имеется заинтересованность и об одобрении крупных сделок относится к компетенции Общего собрания Общества, решения которых оформляются протоколом общего собрания участников Общества.

Также установлено, что в составе заявки ООО «Горизонт» не представлена информация, включая справки в произвольной форме одобрения сделки, в совершении которой имеется заинтересованность и одобрении крупной сделки или что сделка для такого участника не является крупной или с заинтересованностью.

Комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что в аукционной документации отсутствует требование о декларировании участником закупки, что сделка для такого участника не является крупной или с заинтересованностью.

В соответствии с пунктом 2.7.2.4. аукционной документации заявка подлежит отклонению в случаях, если в аукционных заявках отсутствуют документы, требуемые в соответствии с условиями аукционной документации. Таким образом, заявка ООО «Горизонт» отклонена по причине непредставления справки о крупности по сделке и справки о заинтересованности по сделке правомерно.

Пунктами 4.2, 4.3 раздела 4 аукционной документации определены формы Коммерческого предложения и Технического предложения Участника.

Исходя из формы «Коммерческое предложение» следует, что по таблице 1 осуществляется расчет стоимости поставляемой продукции, в то время как предметом проводимого аукциона является оказание услуги по уборке помещений. По таблице 2-расчет стоимости поставляемой продукции с учетом дополнительных услуг, при этом технические требования по осуществлению услуг по уборке помещений не предусматривает какие либо дополнительные услуги. По таблице 3 предлагаются прочие коммерческие условия поставки продукции, включая график поставки, гарантийный срок, что исключает возможность представления указанных сведений при оказании услуг.

Инструкции по заполнению данной формы также ориентированы на представление информации и расчетов при осуществление поставки продукции, а не оказания услуг.

Согласно форме «Техническое предложение» в данной форме описываются все позиции таблицы 1-коммерческого предложения, которое как указано ранее ориентировано на поставку продукции. Также в колонке «Требования заказчика» приводится отдельно каждое требование, указанное в Технических требованиях, приложенных к Документации по проведению аукциона.

Однако Технические требования, приложенные к Документации по проведению аукциона, содержат требования как по адресному перечню и

характеристике объектов, описанию работ, периодичности, а также к перечню работ по уборке прилегающей территории на объекте, гигиеническим расходным материалам, срокам выполнения услуг, иным условиям оказания услуг. Определить какие именно из перечисленных требований должны быть отражены в форме «Техническое предложение» не представляется возможным.

Таким образом, исходя из содержания указанных форм и инструкций по их заполнению определить каким образом, должны быть заполнены данные формы не представляется возможным.

Исходя из заявки ООО «Горизонт» в «Техническом предложении» участником указаны предложения по площади внутренних помещений, где предполагается оказание услуг. Коммерческое предложение представлено по форме (информация в составе формы представлена по усмотрению участника). Данная заявка отклонена комиссией как составленная не в соответствии с инструкцией.

Комиссией Чувашского УФАС России установлено, что заявка ИП Аллямова М.С. не отклонена по причине того, что Коммерческое и Техническое предложения оформлены не в соответствии с инструкцией по заполнению. Однако согласно Коммерческому предложению участником представлена лишь информация об адресном перечне объектов. В Техническом предложении ИП Аллямов С.М. представил лишь информацию из Технических требований в части описания работ, при этом, не указав ни требования Заказчика, ни предложения Участника аукциона, а, также, не соблюдая требования инструкции по заполнению, что в форме описываются все позиции таблицы 1-коммерческого предложения.

Следовательно, заявка ИП Аллямова С.М. также подлежала отклонению по причине того, что Приложение №1 «Коммерческое предложение» и Приложение №2 «Техническое предложение» оформлены не в соответствии с инструкцией по заполнению, что не дает возможность принять данное Приложение к проведению экспертизы и не соответствуют требованиям п. 4.2, 4.3 аукционной документации;

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок.

Утверждение форм «Коммерческое предложение», «Техническое предложение» и инструкций по их заполнению таким образом, что однозначно определить каким образом, должны быть заполнены данные формы и какую именно содержать информацию, необходимую для Заказчика, не представляется возможным, могло привести к ограничению конкуренции при проведении открытого аукциона в электронной форме в силу следующего.

Представление в составе заявки таких форм заполненных по усмотрению участников аукциона предполагает возможность комиссии осуществить

неравный подход к отклонению и допуску поданных заявок. Как указано ранее, из двух различно заполненных форм, несоответствующих инструкции по заполнению, одна явилась основанием для отклонения заявки со ссылкой на неправильное заполнение, а другая нет, что при прочих равных условиях позволило отстранить конкурента от участия в аукционе, и могло привести к нарушению порядка выбора победителя, что является нарушением пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Ввиду того, что аукцион на право заключить договор на оказание услуг по уборке помещений ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» признан несостоявшимся по причине отклонения всех поданных заявок, выявленные нарушения не повлияли на итоговые результаты проводимого аукциона, Комиссия Чувашиского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания об устранении нарушений антимонопольного законодательства.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Горизонт» частично обоснованной.
2. Признать в действиях ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» нарушение пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

Председатель Комиссии

В.А. Борисов

Члены Комиссии

А.В. Шевченко

Н.А. Давыдова



Копию получила 11.11.2013 г. Бужкова Е.П. (специалист по закупкам (категории)).