РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1416/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
02.02.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

@@,

членов Комиссии:

@@,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП», ООО «ЕДИНЫЙ ОПЕРАТОР»;

рассмотрев жалобу ООО «БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП» (далее - Заявитель) на действия ООО «ЕДИНЫЙ ОПЕРАТОР» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке офисных помещений (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства) (реестровый №32110878082) (далее - Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее -

Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчиком необоснованно отклонена заявка заявителя от дальнейшего участия в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что Заказчиком 29.11.2021 (дата размещения текущей редакции извещения - 13.12.2021) в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении Закупки.

Дата начала срока подачи заявок — 29.11.2021.

Дата и время окончания подачи заявок — 21.12.2021 в 10:00 (МСК).

Дата рассмотрения первых частей заявок — 28.12.2021.

Дата и время начала срока подачи ценовых предложений — 10.01.2022 в 10:00 (МСК).

Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений — 10.01.2022 в 23:59 (МСК).

Дата проведения сопоставления ценовых предложений — 11.01.2022.

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 18.01.2022.

Дата подведения итогов — 25.01.2022.

Начальная (максимальная) цена договора: 7 888 784 (семь миллионов восемьсот восемьдесят восемь тысяч семьсот восемьдесят четыре) рубля 28 копеек.

Согласно Протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 14.01.2022 № 32110878082-02 заявка Заявителя была отклонена в связи с несоответствием заявки требованиям документации со следующим обоснованием:

«В соответствии с подпунктом «ж» части 3 раздела IV Документации об Аукционе, частью 1 Формы второй части аукционной (Приложение 3 к Документации об Аукционе) и статьей 29 Положения вторая часть заявки должна содержать копию решения о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении этой сделки, если требование о наличии указанного решения установлено законодательством Российской Федерации и для участника закупки заключение по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке) является крупной сделкой; В составе заявки участника закупки №1 представлено Решение единственного учредителя (участника) Общества №5 от 20.05.2021 г. в котором не указаны сторона, предмет сделки и иные ее существенные условия или порядок их определения, что не соответствует требованиям, предъявляемым ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью». Указанное нарушение является основанием для принятия Комиссией решения о несоответствии заявки участника закупки № 1 требованиям

и условиям, установленным в Документации об Аукционе и, как следствие, отказом в допуске к участию в Аукционе в соответствии с подпунктом «в» пункта 2 части 3 раздела VII Документации об Аукционе и подпунктом «в» части 1 статьи 40 Положения».

При этом в силу п. 1 ст. 46 Закона об ООО крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности, при этом: связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества; предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

В свою очередь в силу положений документации необходимость предоставления одобрения крупной сделки возникает у участника закупки, если такая обязанность возникает у заявителя в силу требований действующего законодательства и корпоративных требований самого общества.

Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя представлено решение №5 от 20 мая 2021 года Единственного учредителя (участника) (далее также - Решение), в котором установлена максимальная сумма одной сделки в размере не более 8 000 000 рублей, а также указано, что одобряется совершение сделок по результатам проведения процедур закупок товаров, работ, услуг, проводимых в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также в соответствии с Законом о закупках и иным видам закупок от имени ООО «Бизнес-маст групп».

Из содержания данного документа следует, что Единственный участник общества одобрил максимально возможную сумму одной сделки по результатам торгов на сумму 8 000 000 рублей. Таким образом, исходя из параметров, приведенных в Решении, волеизъявлением единственного участника Общества одобрена сделка, заключаемая по результатам Закупки.

Оснований полагать, что волеизъявление единственного участника Общества не распространяется на договор, подлежащий заключению по результатам закупки, проводимой заказчиком на сумму не менее 7 888 784,28 рублей, исходя из рассматриваемого решения, не имеется.

Кроме того, Комиссия обращает внимание на то обстоятельство, что цель предоставления указанного документа (решения об одобрении крупной сделки) связана с нивелированием возможных рисков последующего оспаривания договора, заключенного по результатам закупки, участниками общества в силу отсутствия на то соответствующего волеизъявления. Однако в рассматриваемом деле из Решения усматривается, что сделка, подлежащая заключению по результатам закупки (по форме заключения таких сделок) одобрена единственным участником общества, при этом НМЦ закупки не превышает предельный размер

сделки, указанный в Решении.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о достаточности Решения, представленного единственным участником общества в составе заявки, для понимания организатором торгов легитимности заявки, поданной от имени общества.

Заказчик в свою очередь ссылается на нормы Федерального закона от 08.02.1998 г.

№ 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», в частности на пункт 3 статьи 46, в которой указано, что принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества.

В случае образования в обществе совета директоров (наблюдательного совета) общества принятие решений о согласии на совершение крупных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет от 25 до 50 процентов стоимости имущества общества, может быть отнесено уставом общества к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества.

В решении о согласии на совершение крупной сделки должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной, выгодоприобретателем, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия или порядок их определения.

В решении о согласии на совершение крупной сделки могут не указываться сторона сделки и выгодоприобретатель, если сделка заключается на торгах, а также в иных случаях, если сторона сделки и выгодоприобретатель не могут быть определены к моменту получения согласия на совершение такой сделки.

При этом Заказчик указывает, что указанный закон не содержит исключений, допускающих возможность отсутствия таких условий, как предмет сделки и иные ее существенные условия, или порядок их определения.

Между тем, Комиссия считает необходимым отметить, что Закупочная документация не содержит конкретных требований к содержанию решения об одобрении крупной сделки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора 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, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, 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.

Кроме того, в рассматриваемом случае Комиссия Управления считает, что действия Заказчика не соответствовали принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по

отношению к участникам закупки, закрепленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При этом Заказчик не лишен права до заключения договора запросить у победителя Закупки решение, содержание все условия сделки, которые станут известными после подведения итогов закупочной процедуры.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП» @@) на действия ООО «ЕДИНЫЙ ОПЕРАТОР» @@ при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.