

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8070/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.05.2020 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Знак» на действия ФБУЗ «Центр гигиенического образования населения» Роспотребнадзора при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на Изготовление и доставка бланков личных медицинских книжек и голографических марок к ним в целях организации обеспечения ими центров гигиены и эпидемиологии (реестровый № 32009060299) (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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная несогласием с отклонением своей заявки от участия в процедуре.

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, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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, 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 29.04.2020 заявке ООО «Знак» отказано в допуске к дальнейшему участию в Закупке, поскольку в предоставленном участником коммерческом предложении неверно указана сумма с НДС по позиции «Изготовление и доставка бланка личной медицинской книжки», что также привело к неверному итоговому коммерческому предложению участника.

Также причиной отклонения заявки Заявителя послужило и то, что в участником представлено решение об одобрении крупной сделки, которое, по мнению Закупочной комиссии Заказчика, не содержит указания на такой способ закупки как конкурс в электронной форме.

Заявитель с указанными причинами отклонения своей заявки не согласился.

1. Согласно Форме 2 Приложение № 1 к заявке на участие в конкурсе участникам необходимо было указать стоимость по всем позициям, предлагаемым к изготовлению и доставке без НДС и с НДС.

В заявке ООО «ЗНАК» участником по позиции «Изготовление и доставка бланка личной медицинской книжки» указано следующее:

Итого цена без НДС, руб - 326 419 200,00, Итого цена, в т.ч. НДС руб - 391 680 000,00.

Кроме того, в указанной форме 2 требуются к заполнению такие столбцы, как «Количество бланков (шт.)» и «Цена за единицу услуги без НДС, руб.».

Вместе с тем представители Заказчика указывают, что в заявке ООО «ЗНАК» сумма с НДС указана по позиции «Изготовление и доставка бланка личной медицинской книжки» неправильно: в заявке по указанной позиции указана сумма «Итого цена, в т.ч. НДС руб.» в размере 391 680 000,00 руб. Тогда как правильная сумма составляет 391 703 040,00 руб.

Итоговая сумма с НДС, как указывают представители Заказчика, достигается

путем сложения итоговой цены без НДС 326 419 200,00 + НДС (20%).

В свою очередь, Заявитель с указанным Заказчиком расчетом не согласился, указав на корректность итоговой цены с НДС по позиции «Изготовление и доставка бланка личной медицинской книжки», а также общей итоговой цены с НДС.

Рассматривая данный довод жалобы, а также представленные в материалы дела документы, Комиссия отмечает, что Заказчиком некорректно составлена форма 2 (приложение № 1 к заявке).

Так, Комиссия отмечает, что отсутствие в указанной форме столбца цены за единицу услуги с НДС приводит к получению разного значения итоговой цены с НДС.

При этом в целях единого понимания коммерческого предложения участника (итоговой цены с НДС и итоговой цены без НДС) Заказчику надлежало располагать информацией о цене за единицу услуги с НДС для получения корректной итоговой цены без НДС и с НДС по соответствующим позициям.

Заказчиком был сделан вывод о некорректности представления итоговой стоимости коммерческого предложения участника на основании представленной таким участником формы 2.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что такая форма не предусматривает всех необходимых сведений для определения, в том числе итоговой стоимости предложения участника с учетом НДС.

Комиссия отмечает, что расчет осуществляемых Заказчиком не может с достоверностью свидетельствовать о представлении участником закупки недостоверных сведений об ценовом предложении, в случае наличия какого-либо расхождения, вызывающего сомнения.

Комиссия отмечает, что Заказчик в данном конкретном случае обоснованно должен ориентироваться на добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий (п. 5 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Кроме того, на заседании Комиссии представителем Заявителя был представлен расчет итоговой стоимости с учетом НДС, исходя из которого, сведения, отраженные таким участником в установленной Заказчиком форме 2 представлены корректно.

Вместе с тем, представителями Заказчика не представлены доказательства о правильности расчета именно самой Закупочной комиссией Заказчика.

В этой связи, Комиссия признает рассматриваемый довод жалобы обоснованным.

2. В соответствии с п. 3.2. Раздела 1.2. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ КОНКУРСА Конкурсной документации заявка на участие в конкурсе должна содержать, в том числе 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

Участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, обеспечения исполнения договора, обеспечение гарантийных обязательств являются крупной сделкой.

Комиссией установлено, что ООО «Знак» в составе заявки представило протокол внеочередного общего собрания участников ООО «Знак» от 23.10.2019, согласно которому участники одобрили совершение сделок от имени общества, заключаемых по результатам открытых конкурсов, аукционов в электронной форме (электронных аукционов) на электронных торговых площадках zakazrf.ru, sberbank-ast.ru, roseltorg.ru, rts-tender.ru, etp-micex.ru. Максимальная сумма одной такой сделки не должна превышать 1 000 000 000 (один миллиард) рублей.

При этом основанием для отклонения заявки Заявителя послужило то, что в указанном решении об одобрении крупной сделки отсутствует ссылка на такой способ закупки, как конкурс в электронной форме.

Порядок совершения и принятия решения об одобрении крупной сделки в ходе осуществления обществом с ограниченной ответственностью хозяйственной деятельности установлен статьей 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее по тексту - Закон № 14-ФЗ).

Относительно неуказания в решении стороны сделки, а также ее предмета, следует отметить, что в рассматриваемом решении указано на одобрение совершении сделок от имени общества по итогам конкурентных процедур. При этом в силу п. 1 ст. 46 Закона № 14-ФЗ 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.

Также законом определено, что под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, которые приняты в деятельности соответствующего общества либо иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки таким обществом ранее, если такие сделки не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.

Приведенные выше законодательные положения позволяют сделать вывод, что действующее законодательство, предъявляя требование о необходимости получения одобрения на совершение крупной сделки, исходит из двух критериев: сделка должна выходить за пределы обычной хозяйственной деятельности и должна быть направлена на отчуждение или приобретение имущества цена или

балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества.

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.

В настоящем случае в решении указано об одобрении сделок, заключаемых по результатам конкурентных процедур в размере 1 000 000 000,00 рублей. Соответственно, волеизъявлением участника общества определено, что договоры, заключаемые по результатам конкурентных процедур, закупок не выходят за пределы обычной хозяйственной деятельности юридического лица. Кроме того, Комиссия отмечает, 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 закупок (по форме заключения таких сделок) одобрена участником закупки, при этом НМЦ закупки не превышает предельный размер сделки, одобренный учредителем участника закупки.

Так, в указанном решении участника указано, что участники общества одобрили совершение крупных сделок от имени общества, заключаемых по результатам открытых конкурсов, аукционов в электронной форме на перечисленных электронных торговых площадках.

Однако в таком решении отсутствует прямого разграничения на одобрение совершения крупных сделок открытых конкурсов именно в бумажном виде, поскольку такие конкурсы могут проводиться в любой форме.

Кроме того, в указанном решении также перечислены электронные торговые площадки, в том числе торговая площадка Сбербанк-АСТ, что прямо попадает под условия совершения сделки, указанной в решении об одобрении крупной сделки.

В связи с чем Комиссия приходит к выводу о достаточности решения, представленного участником закупки в составе заявки, для понимания заказчиком легитимности заявки, поданной от имени общества, в связи с чем указанное основание для отклонения является неправомерным.

Доказательств, свидетельствующих об обратном в материалы дела, представителем Заказчика не представлено.

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 «Знак» (ОГРН:1027700506283 ИНН:7714006804) на действия ФБУЗ «Центр гигиенического образования населения» Роспотребнадзора (ОГРН:1027739825926 ИНН:7704083285) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Заказчику выдать обязательное к исполнению предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).