

1. ООО «Бамбук»

ул. Б. Ордынка, д. 7, стр. 1, Москва, 115035

2. Публичное акционерное общество «Объединенная авиастроительная компания»
(ПАО «ОАК»)

пер. Уланский, д.22, стр.1, Москва, 101000

3. АО «Центр развития экономики»

ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 22, Москва, 107113

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2117/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.09.2017 Москва

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

в присутствии представителей:

ООО «Бамбук»

ПАО «ОАК»

в отсутствие:

АО «Центр развития экономики» (уведомлено надлежащим образом письмом
Московского УФАС России от 19.09.2017 № ИШ/47725/17),

рассмотрев жалобу ООО «Бамбук» (далее – Заявитель) на действия заказчика –
ПАО «ОАК» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в
электронной форме на право заключения договора на поставку цветочных

композиций и букетов из срезанных и искусственных цветов, горшечных растений для ПАО «ОАК» (реестровый № 31705433957) (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.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось, в том числе в отклонении заявки Заявителя по причине непредоставления документа, предоставление которого не предусмотрено действующим законодательством для Заявителя.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми

актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее – Положение о закупках), действующее на момент объявления закупки, размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС).

Извещение о проведении Закупки опубликовано в ЕИС 17.08.2017. Согласно извещению о проведении Закупки, дата окончания подачи заявок на участие – 29.08.2017, дата рассмотрения заявок – 05.09.2017, дата подведения итогов – 05.09.2017.

Комиссия, изучив предоставленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Следовательно, Заказчик должен установить в Закупочной документации требования к содержанию и составу заявки на участие в Закупке.

Согласно подпункту 5 пункта 3.7.1.1 Закупочной документации участник должен подготовить Заявку на участие в запросе предложений, состоящую, в том числе из документов, указанных в пункте 2.4.1 Закупочной документации.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 2.4.1 Закупочной документации участник процедуры закупки должен включить в состав Заявки на участие копию решения об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено действующим законодательством, учредительными документами юридического лица и если для Участника закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом Договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, обеспечения исполнения Договора являются крупной сделкой (при установлении требований обеспечения);

В случае, если цена Договора не может быть определена по итогам формирования предложения Участником и ценовой критерий установлен за единицу продукции предоставление данного документа не требуется.

В случае, если сделка для Участника не является крупной, письмо декларирующего характера о том, что сделка не является крупной.

Таким образом, в случае, если сделка не является крупной, в составе заявки подлежит включением письмо, декларирующее указанное обстоятельство.

На основании литеры «а» пункта 3.11.10 Закупочной документации по результатам рассмотрения заявок участников в соответствии с подпунктом 3.11.3 Закупочной документации и проверки информации об участниках в соответствии с подпунктом 3.11.4 Закупочной документации, комиссия вправе отклонить заявку на участие в запросе предложений в случае отсутствия в составе заявки на участие в запросе предложений документов, установленных подпунктом 3.7.1.1 Закупочной документации.

Таким образом, в случае непредоставления участником Закупки документов, установленных подпунктом 3.7.1.1 Закупочной документации, заявка такого участника отклоняется Заказчиком от участия в Закупке.

Изучив представленные на заседание документы и сведения, Комиссия установила следующее.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 2.4.1 Закупочной документации участник Закупки должен представить в составе заявки:

- решение или копию такого решения об одобрении крупной сделки;
- письменное подтверждение того, что Закупка для участника не является крупной сделкой.

Из части 1 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Закон об ООО) следует, что крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности.

Вместе с тем, частью 3 статьи 46 Закона об ООО принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества.

Следовательно, решение об одобрении крупной сделки принимается общим собранием участником общества.

При этом, в соответствии с частью 7 статьи 46 Закона об ООО положения статьи 46 Закона об ООО не применяются к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

Таким образом, в случае осуществления управления обществом единственным участником общества, необходимость одобрения крупной сделки для такого общества отсутствует, ввиду неприменимости положений статьи 46 Закона об ООО.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 29.08.2017, представленной в составе заявки, общество Заявителя состоит из одного участника, являющегося единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества (генеральный директор Д.А. Новиков), в связи с чем на Заявителя не распространяются положения статьи 46 Закона об ООО.

Направление заявки на участие в Закупке за подписью генерального директора

(единственного участника) является одобрением данной сделки.

В составе Заявки общества представлена форма заявки (исх. от 29.08.2017 № 29-08/17), в которой Заявитель согласился со всеми условиями Закупочной документации, в том числе в части цены и иных существенных условий договора.

Однако, требование подпункта 5 пункта 2.4.1 Закупочной документации не предусматривает случая неприменения к обществам, состоящим из единственного лица, обладающего полномочиями единоличного исполнительного органа общества, положений статьи 46 Закона об ООО.

На основании изложенного, требование подпункта 5 пункта 2.4.1 Закупочной документации составлено Заказчиком без учета части 7 статьи 46 Закона об ООО.

Отсутствие в закупочной документации требования о предоставлении в составе заявки документа, содержащего сведения об отсутствии обязанности в силу требований действующего законодательства по одобрению сделки, снимает с участников обязанность по декларированию указанных сведений.

Таким образом, отклонение заявки Заявителя по причине отсутствия в составе заявки документа, необходимость предоставления которого в силу норм Закона об ООО отсутствует, неправомерно.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о предъявлении Заказчиком к участнику требования о предоставлении документа, не указанного в документации.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

На основании изложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках, литеры «а» пункта 3.11.10 Закупочной документации и решила признать жалобу Заявителя в указанной части обоснованной.

Вместе с тем, согласно пояснениям сторон, а также информации из протокола рассмотрения заявок и подведению итогов Закупки от 08.09.2017 № 527/423/03 также имелись иные основания для отклонения заявки Заявителя.

В частности, обществом обжалуется отклонение заявки Заявителя от участия в

Закупке по причине непредоставления документа, включение в состав заявки которого было предусмотрено Закупочной документацией.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1.
 1. неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с Законом о закупках размещению в единой информационной системе или нарушения сроков такого размещения;
 2. предъявления к участникам закупки требования о предоставлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
 3. осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.05.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд»;
 4. неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, не содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из текста жалоб Заявителем обжалуется отклонение заявки по причине непредоставления документа, предоставление которого было предусмотрено Закупочной документацией.

При этом, Заявитель на заседании Комиссии не представил доказательств соответствия указанного довода основаниям для обжалования, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Также, жалоба Заявителя не содержит ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона

защите конкуренции.

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

В силу части 9 статьи 3 Закона о закупках действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг участник закупки вправе обжаловать в судебном порядке.

На основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Следовательно, Заказчик обязан осуществить размещение протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, не позднее чем через 3 (три) дня со дня подписания таких протоколов.

Согласно информации из ЕИС Комиссия установила, что Заказчиком в ЕИС размещены протокол вскрытия конвертов с заявками от 31.08.2017 № 527/423/02 и протокол по рассмотрению заявок и подведению итогов Закупки от 08.09.2017 № 527/423/03.

Вместе с тем, размещение указанных протоколов осуществлено 12.09.2017.

При этом, в ходе заседания Комиссии Заказчик не представил доказательств подписания данных протоколов и размещения таких документов в сроки, установленные частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение части 12 статьи 4 Закона о закупках.

Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 1 и частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной в части отклонении заявки по причине непредоставления документа, предоставление которого не предусмотрено документацией, в остальной части - оставить без рассмотрения.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения литеры «а» пункта 3.11.10

Закупочной документации, пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3, части 12 статьи 4 Закона о закупках.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, так как имелись иные основания для отклонения заявки Заявителя, обжалование которых не входит в перечень, установленный в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

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