

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20528/2020 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.12.2020 Москва

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

при участии представителей:

от ГАУ «Мосжилниипроект» - <...> (на основании доверенностей),

от ООО «СМУ-305» - <...>. (на основании доверенности),

рассмотрев жалобу ООО «СМУ-305» (далее - Заявитель) на действия ГАУ
«Мосжилниипроект» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса
в электронной форме на выполнение подрядных работ по капитальному ремонту
объектов административного здания по адресу: г. Москва, ул. Маршала
Тимошенко,
д. 32 (реестровый № 32009638514) (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 его прав и законных интересов выразилось
в неправомерном отклонении его заявки от участия в конкурентной процедуре.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности
рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите
конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3
Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг
отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Комиссией установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг
учреждения в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее —
Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой
информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 17.11.2020 Заявителю открытого конкурса отказано в допуске на основании, предусмотренном п. 13.4.1 Положения о закупках в связи с непредставлением в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, предусмотренных п. 14.1.4., 14.1.5 Положения о закупках и пп. 4, 5 п. 19 раздела II Закупочной документации:

Заявка участника закупки должна содержать документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника и решение об одобрении крупной сделки либо копию такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации 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 процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой.

В составе заявки участника вышеперечисленные документы представлены без нотариального удостоверения.

В соответствии с п.п. 3 ч. 3 ст. 67.1 ГК РФ в отношении общества с ограниченной ответственностью принятие общим собранием участников хозяйственного общества решения посредством очного голосования и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются путем нотариального удостоверения, если иной способ (подписание протокола всеми участниками или частью участников; с использованием технических средств, позволяющих достоверно установить факт принятия решения; иным способом, не противоречащим закону) не предусмотрен уставом такого общества либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно.

Иной способ Уставом общества не предусмотрен.

Представленные участником закупки документы не соответствуют требованиям подп. 3 ч. 3 ст. 67.1 ГК РФ.

Как следствие в составе заявки Участника не Представлены документы, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника и решение об одобрении крупной сделки, соответствующие требованиям действующего законодательства (Гражданского кодекса РФ).

Комиссией установлено, что заявка Заявителя содержит документы, подтверждающие полномочия лица на осуществление действий от имени участника. В качестве документа, подтверждающего полномочия лица (генерального директора) на осуществление действий от имени участника, приложены устав общества, приказ о вступлении в должность генерального директора, протокол об избрании генерального директора и выписка из ЕГРЮЛ.

Заявка Заявителя подписана генеральным директором общества.

Согласно пп. 4 п. 19 Закупочной документации в состав заявки также должен входить документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий

от имени участника.

Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Оценивая поведение Заказчика, в том числе в ходе допуска заявок, антимонопольный орган исходит из того, что в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Отклонение заявки участника на основании представления им документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника, но не содержащих нотариального удостоверения, противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

Более того, Заявителем была представлена выписка из ЕГРЮЛ от 21.08.2020 № 334В/2020, подтверждающая статус генерального директора общества.

Наличие той или иной информации в открытых источниках в принципе исключает необходимость представления учредительных документов.

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений (часть 5 статьи 10 ГК РФ), каких-либо оснований сомневаться в достоверности представленных Заявителем документов у Заказчика не имелось.

Заказчиком не доказано, что представленные учредительные документы Заявителем являлись нелегитимными и содержали недостоверные сведения.

При этом Заказчик не посчитал возможным самостоятельно обратиться к сайту Федеральной налоговой службы.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В рассматриваемом случае Заявитель действовал добросовестно, учитывая обычаи делового оборота, и ожидал встречного добросовестного поведения со стороны Заказчика.

При таких данных Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заявителя нарушений требований Закупочной документации и считает неправомерным отклонение заявки на основании, указанном в протоколе.

При этом, указанное основание являлось не единственным основанием для

отклонения заявки Заявителя.

В составе заявки был приложен протокол по вопросу одобрения сделки от 11.11.2020 № 11-11/20, который также, по мнению Заказчика, не оформлен надлежащим образом, поскольку не имеет нотариального удостоверения.

Согласно пп. 5 п. 19 Информационной карты Закупочной документации в составе заявки должно входить, в том числе, решение об одобрении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации 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 процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. Решение об одобрении крупной сделки должно содержать указание на то, что решение выдано для участия в закупочных процедурах и содержать сумму, на которую оно выдано. Не может являться основанием для отклонения от участия в закупке представленное участником закупки решение об одобрении крупной сделки, выданное на сумму, превышающую начальную (максимальную) цену договора или, в котором указана предельная сумма совершения крупной сделки (сделок), также превышающая начальную(максимальную) цену договора, или в котором указана Сформировано в Единой автоматизированной информационной системе торгов города Москвы информация о том, что крупной для участника является сделка на сумму свыше конкретной суммы, также превышающей начальную (максимальную) цену договора. Также не допускается отклонение от участия в закупке за неуказание в таком решении предмета конкретной закупки и иных индивидуализирующих признаков конкретной закупочной процедуры, а равно типа сделки (поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки или обеспечения исполнения договора). В случае и если для данного участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки в заявке указывает о том, что данная сделка не является для него крупной. В случае если получение указанного решения до истечения срока подачи заявок на участие для участника процедуры закупки невозможно в силу необходимости соблюдения установленного порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении крупных сделок, участник процедуры закупки обязан представить письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем процедуры закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора.

При этом в документации о Закупке не установлено, что решение об одобрении крупной сделки должно быть нотариально удостоверено. Между тем, наличие в составе заявки протокола по вопросу одобрения сделки от 11.11.2020 № 11-11/20 расценивается Комиссией как предоставление необходимого документа.

Таким образом, учитывая отсутствие в Закупочной документации положения, о нотариальном удостоверении документов, у Заказчик отсутствовали основания для отклонения заявки Заявителя, а Комиссия приходит к выводу, что

представленные Заявителем документы соответствовал Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия 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.

С учетом изложенного, в действиях Заказчика фиксируется нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а жалоба признается обоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СМУ-305» (ИНН:ИНН: 7733014303, ОГРН: 1027700499837) на действия ГАУ «Мосжилниипроект» (ИНН: 9710075487, ОГРН: 1197746303204) 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 выявленных нарушений.

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