

РЕШЕНИЕ № 054/06/69-1011/2021

31 мая 2021 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- зам. руководителя управления, председатель комиссии;
- зам. начальника отдела контроля закупок, зам. председателя комиссии;
- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член комиссии;

с участием представителей:

уполномоченного учреждения – ГКУ НСО «УКСис» -

(по доверенности),

подателя жалобы – ООО «Ямское Поле» -

(по доверенности),

рассмотрев в дистанционном режиме жалобу ООО «Ямское Поле» на действия комиссии по осуществлению закупок ГКУ НСО «УКСис» при проведении электронного аукциона №0851200000621002145 на строительство комплекса сооружений очистки подземных вод р. п. Ордынское Ордынского района Новосибирской области, начальная (максимальная) цена контракта 289923320 руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилось ООО «Ямское Поле» с жалобой на действия комиссии по осуществлению закупок ГКУ НСО «УКСис» при проведении электронного аукциона №0851200000621002145 на строительство комплекса сооружений очистки подземных вод р. п. Ордынское Ордынского района Новосибирской области.

Суть жалобы ООО «Ямское Поле» сводится к следующему.

ООО «Ямское Поле» обжалует признание его заявки не соответствующей требованиям, установленным документацией о проведении указанного электронного аукциона, а именно, ООО «Ямское Поле» считает, что направило оператору электронной площадки в порядке, предусмотренном ч. 12 ст. 24.2 ФЗ №44-ФЗ, электронные документы (копии), подтверждающие его соответствие дополнительным требованиям к участникам закупки, установленным пунктом 14.2.1 документации о проведении электронного аукциона.

Податель констатирует факт признания заявки ООО «Ямское Поле» по причине непредставления копии учредительного документа (устава) в действующей редакции.

На основании вышеизложенного, податель жалобы просил выдать предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

На данную жалобу от уполномоченного учреждения поступили возражения следующего содержания.

Уполномоченное учреждение в полном объеме поддержало основания признания заявки ООО «Ямское Поле» несоответствующей, указанные в протоколе подведения итогов электронного аукциона от 20.05.2021 №220277.

На основании вышеизложенного, уполномоченное учреждение просило признать данную жалобу необоснованной.

Изучив представленные материалы и доводы сторон, комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

Порядок рассмотрения вторых частей заявок участников электронного аукциона установлен ст. 69 ФЗ №44-ФЗ.

Аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с ч. 19 ст. 68 ФЗ №44-ФЗ, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе (ч. 1 ст. 69 ФЗ №44-ФЗ).

Аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены названной статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке (ч. 2 ст. 69 ФЗ №44-ФЗ).

В соответствии с ч. 6 ст. 69 ФЗ №44-ФЗ заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае непредставления документов и информации, которые предусмотрены ч. 11 ст. 24.1, ч.ч. 3 или 3.1, 5, 8.2 ст. 66 ФЗ №44-ФЗ, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе; несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) ст. 31 ФЗ №44-ФЗ.

В соответствии с п. 14.2.1 документации о проведении электронного аукциона к участникам электронного аукциона были установлены следующие дополнительные требования: наличие за последние 5 лет до даты подачи заявки на участие в закупке опыта исполнения (с учетом правопреемства) одного контракта

(договора) на выполнение работ по строительству, реконструкции линейного объекта. При этом стоимость такого одного исполненного контракта (договора) должна составлять не менее 40 процентов начальной (максимальной) цены контракта (цены лота), на право заключить который проводится закупка.

В соответствии с п. 14.2.2 документации о проведении электронного аукциона, в целях подтверждения соответствия установленным дополнительным требованиям, участники закупки должны направить оператору электронной площадки в порядке, предусмотренном ч. 12 ст. 24.2 ФЗ №44-ФЗ, копию исполненного контракта (договора), копию акта (актов) выполненных работ, содержащего (содержащих) все обязательные реквизиты, установленные частью 2 статьи 9 Федерального закона «О бухгалтерском учете», и подтверждающего (подтверждающих) стоимость исполненного контракта (договора) (за исключением случая, если застройщик является лицом, осуществляющим строительство). Указанный документ (документы) должен быть подписан (подписаны) не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Также представить копию разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности). Указанный документ должен быть подписан не ранее чем за 5 лет до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Перечень указанных документов установлен на основании требований Постановления Правительства РФ от 04.02.2015 №99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям» (далее – Постановление Правительства РФ от 04.02.2015 №99).

Для подтверждения опыта выполнения работ и соответствия дополнительным требованиям к участникам закупки ООО «Ямское Поле» были направлены оператору электронной площадки следующие документы: договор от 25.08.2017 №13-17/1201 на выполнение строительно-монтажных работ при строительстве, реконструкции, ремонте объектов организаций системы «Транснефть» при реализации программы развития, технического перевооружения и реконструкции, программы капитального и текущего ремонта по объектам программы ТПР и КР АО «Транснефть – Центральная Сибирь» 2017г., а именно, «МН «Александровское – Анжеро-Судженск» км 159 – км 240 (инв.№ 500291). Замена трубы км 217,21 – км 221,42. ДУ 1200. Реконструкция», заключенный между ООО «Ямское Поле» и ООО «НефтьЭнергоСтрой». Цена контракта – 126443472,85 руб.; акты по форме КС-2 о приемке выполненных работ; справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3; акт приемки законченного строительством объекта №5 от 11.06.2018; разрешение на ввод объекта в эксплуатацию от 01.07.2018 №70RU70501305-01-В-2018-ОСП, выданное АО «Транснефть-Центральная Сибирь».

Комиссией Новосибирский УФАС России установлено, что контракт от 25.08.2017 №13-17/1201 является договором субподряда, ООО «Ямское Поле» -

субподрядчиком, генеральным подрядчиком при выполнении данных работ является ООО «НефтьЭнергоСтрой».

Из содержания договора следует, что ООО «Ямское Поле» именуется субподрядчиком.

Кроме этого, разрешение на ввод объекта в эксплуатацию выдано заказчику реконструкции - АО «Транснефть-Центральная Сибирь».

Данный факт также не отрицается подателем жалобы.

Таким образом, ООО «Ямское Поле» направило оператору электронной площадки в качестве соответствия дополнительным требованиям копию договора субподряда, при этом генеральным подрядчиком по объекту являлось - ООО «НефтьЭнергоСтрой».

При этом, требования Постановления Правительства РФ от 04.02.2015 №99 установлены к опыту исполнения контракта самого участника закупки в качестве генерального подрядчика (прямого исполнителя), а не как субподрядчика (соисполнителя).

Данная позиция подтверждается определением Верховного суда Российской Федерации от 22.10.2020 N 309-ЭС20-15792 по делу №А50-26381/2019, определением Верховного суда Российской Федерации от 05.12.2018 N 305-КГ18-19792 по делу №А40-223872/2017, постановлением Арбитражного суда Московского округа от 19.03.2019 по делу № А40-24295/2018 (определением от 26.06.2019 №305-ЭС19-9691 Верховный суд РФ отказал в пересмотре дела), постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 05.09.2018 по делу №А45-25539/2017, постановлением Арбитражного суда Московского округа от 22.08.2018 по делу № А40-223872/2017, от 19.10.2017 по делу № А40-7626/17, позицией Федеральной антимонопольной службы, изложенной в письмах ФАС России от 19.06.2019 №МЕ/51304/19, от 06.03.2020 №МЕ/18499/20, от 14.09.2020 №МЕ/79465/20.

В соответствии с позицией ФАС России, изложенной в письме от 19.06.2019 №МЕ/51304/19 при осуществлении закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства контрактом (договором), подтверждающим соответствие участника закупки дополнительному требованию, предусмотренному пунктом 2 приложения N 1 к Постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 №99, может являться исключительно контракт (договор) на выполнение соответствующих работ, а именно, по строительству, или реконструкции, или капитальному ремонту, или сносу объектов капитального строительства, где стороной выступает участник закупки (генеральный подряд).

Кроме этого, в данном письме ФАС России указано, что указанные в Постановлении Правительства РФ от 04.02.2015 №99 документы должны быть выданы в отношении участника закупки, в связи с чем предоставление участником закупки документов об опыте иных лиц не соответствует требованиям Постановления Правительства РФ от 04.02.2015 №99.

Данный вывод в полной мере соответствует положениям градостроительного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с ч.ч. 3, 3.1 ст. 52 ГрК РФ лицом, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, может являться застройщик либо индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, заключившие договор строительного подряда. Лицо, осуществляющее строительство, обеспечивает соблюдение требований проектной документации, технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных работ и несет ответственность за качество выполненных работ и их соответствие требованиям проектной документации и (или) информационной модели (в случае, если формирование и ведение информационной модели являются обязательными в соответствии с требованиями данного Кодекса).

Застройщик вправе осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства самостоятельно при условии, что он является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не предусмотрено данной статьей, либо с привлечением иных лиц по договору строительного подряда.

В силу ч. 3 ст. 52 ГрК РФ и ч. 3 ст. 706 ГК РФ заказчик заключает договор (контракт) на работы по строительству, реконструкции, капитальный ремонт только с генеральным подрядчиком, который несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком в соответствии с правилами п. 1 ст. 313 и ст. 403 ГК РФ, а перед субподрядчиком - ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

В соответствии с п. 1 ст. 55 ГрК РФ разрешение на ввод объекта в эксплуатацию представляет собой документ, который удостоверяет выполнение строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства в полном объеме в соответствии с разрешением на строительство, соответствие построенного, реконструированного, отремонтированного объекта капитального строительства градостроительному плану земельного участка и проектной документации.

Разрешение на ввод объекта в эксплуатацию может получить только заказчик строительства либо генеральный подрядчик (лицо осуществляющие строительство) и согласно с п.п. 1 и 3 ст. 55 ГрК РФ представляет собой документ, который удостоверяет выполнение строительства в полном объеме, соответствие построенного объекта капитального строительства градостроительному плану земельного участка и проектной документации и выдается на основании, в частности, документов, подтверждающих соответствие построенного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и техническим условиям, получение налогоплательщиком разрешения на ввод объекта в эксплуатацию свидетельствует о том, что жилой дом для эксплуатации, то есть процесса осуществления мероприятий, связанных с использованием, техническим обслуживанием и ремонтом помещений, конструкций, инженерных систем, с обеспечением режимов их функционирования, а также санитарным содержанием здания и прилегающих к нему территорий.

Таким образом, субподрядчик ООО «Ямское Поле» не подтвердило опыт по сдаче и вводу объекта в эксплуатацию.

Таким образом, договор субподряда, представленный участником закупки, не может являться подтверждением наличия опыта в целях применения Постановления Правительства РФ от 04.02.2015 №99.

Кроме того, Комиссией новосибирского УФАС России установлено, что в соответствии с п. 3.1 контракта от 25.08.2017 №13-17/1201 цена контракта составляет 126443472,85 руб., в т.ч. НДС. При этом, в соответствии с представленными актами о приемке выполненных работ по форме КС-2, были выполнены работы на сумму 118306831,30 руб.

На основании изложенного, заявка ООО «Ямское Поле» на основании п. 1,2 ч. 6 ст. 69 ФЗ №44-ФЗ была признана не соответствующей требованиям п. 14.2 документации о проведении электронного аукциона и ч. 2 ст. 31 ФЗ №44-ФЗ.

Таким образом, по данному основанию ООО «Ямское Поле» признано несоответствующим правомерно.

Кроме того, комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что второе основание признания заявки ООО «Ямское Поле» несоответствующей, указанное в протоколе протокол подведения итогов электронного аукциона от 20.05.2021 №220277 подателем жалобы не оспаривается. В жалобе констатируется факт признания заявки ООО «Ямское Поле» по причине непредставления копии учредительного документа (устава) в действующей редакции.

Проанализировав данное основание признания заявки ООО «Ямское Поле» несоответствующей Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 69 ФЗ № 44-ФЗ аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с ч. 19 ст. 68 ФЗ № 44-ФЗ, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

В соответствии с ч. 19 ст. 68 ФЗ № 44-ФЗ наряду со второй частью заявки аукциона проверяются и документы участника аукциона, предусмотренные ч. 11 ст. 24.1 ФЗ №44-ФЗ.

В силу п. 1 ч. 11 ст. 24.1 ФЗ № 44-ФЗ комиссия по осуществлению закупок проверяет, в том числе копии учредительных документов участника закупки (для юридического лица), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык учредительных документов юридического лица в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица).

В соответствии с п.п. р) п. 5 Правил регистрации участников закупок в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и ведения единого реестра участников закупок, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2018 №1752 «О порядке регистрации участников закупок в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и ведения единого реестра участников закупок и внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 8 июня 2018

г. N 656», в реестре участников электронного аукциона, получивших аккредитацию в единой информационной системе, в отношении каждого участника содержатся копии учредительных документов юридического лица, для иностранного юридического лица - надлежащим образом заверенный перевод на русский язык учредительных документов такого иностранного юридического лица, для аккредитованного филиала или представительства иностранного юридического лица - надлежащим образом заверенный перевод на русский язык учредительных документов иностранного юридического лица, на основании решения которого создан такой филиал или открыто такое представительство.

Данные нормы корреспондируют норме п. 1 ч. 6 ст. 69 ФЗ №44-ФЗ, где указаны основания, по которым заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным в документации о проведении аукциона. А именно, в том числе, в случае непредставления документов и информации, которые предусмотрены ч. 11 ст. 24.1 ФЗ №44-ФЗ.

В отношении участника электронного аукциона ООО «Ямское Поле» оператором электронной площадки была направлена копия учредительного документа (устава), утвержденного решением №2 единственного участника от 24.02.2014.

В соответствии с содержащейся в реестре участников закупок выпиской из единого государственного реестра юридических лиц от 13.04.2021 данный устав был зарегистрирован Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №46 по г. Москве 06.03.2014 за государственным регистрационным номером 7147746000241.

Однако в представленной выписке из ЕГРЮЛ также содержалась информация, что 27.01.2021 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №46 по г. Москве был зарегистрирован Устав в новой редакции за государственным регистрационным номером 2217700534423.

Соответственно, устав ООО «Ямское Поле», содержащийся в реестре участников закупок, является не действующим. Устав в действующей редакции представлен не был.

В силу п. 1 ст. 52 ГК РФ юридические лица, за исключением хозяйственных товариществ и государственных корпораций, действуют на основании уставов, которые утверждаются их учредителями (участниками).

На основании п. 6 ст. 52 ГК РФ изменения, внесенные в учредительные документы юридических лиц, приобретают силу для третьих лиц с момента государственной регистрации учредительных документов в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 08.08.2001 №129-ФЗ.

В соответствии с п. 4 ст. 52 ГК РФ устав юридического лица, утвержденный учредителями (участниками) юридического лица, содержит сведения о наименовании юридического лица, его организационно-правовой форме, месте его нахождения, порядке управления деятельностью юридического лица, а также другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующих организационно-правовой формы и вида.

Так, п. 2 ст. 12 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 №14-ФЗ предусмотрено, что устав общества, утвержденный учредителями (участниками) общества, должен содержать полное и сокращенное фирменное наименование общества; сведения о месте нахождения общества; сведения о составе и компетенции органов общества, в том числе о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников общества, о порядке принятия органами общества решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов; сведения о размере уставного капитала общества; права и обязанности участников общества; сведения о порядке и последствиях выхода участника общества из общества, если право на выход из общества предусмотрено уставом общества; сведения о порядке перехода доли или части доли в уставном капитале общества к другому лицу; сведения о порядке хранения документов общества и о порядке предоставления обществом информации участникам общества и другим лицам; иные сведения, предусмотренные федеральным законом.

Пунктом 4 ст. 12 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 №14-ФЗ также предусмотрено, что изменения, внесенные в устав общества, утвержденный учредителями (участниками) общества, подлежат государственной регистрации. Изменения, внесенные в устав общества, утвержденный учредителями (участниками) общества, приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации.

Таким образом, устав общества является основным учредительным документом и должен предоставляться участниками закупок в действующей (актуальной) редакции.

Данная обязанность предусмотрена и положениями Правил регистрации участников закупок в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и ведения единого реестра участников закупок, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.12.2018 № 1752 (далее – Правила).

А именно п. 16 Правил предусмотрено, что в случае внесения изменений в информацию и документы, за исключением информации и документов, формируемых в соответствии с данными Правилами автоматически на основании сведений из государственных информационных систем и (или) официальных сайтов федеральных органов власти, уполномоченных на ведение государственных реестров, замены или прекращения действия таких документов, участник закупки обязан сформировать в единой информационной системе новые информацию и документы в порядке, установленном данными Правилами для регистрации участника.

В соответствии с п. 17 Правил ответственность за неполноту, недостоверность, изменение информации и документов, формируемых для размещения в реестре участников, за несоответствие указанных информации и документов требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, а также за действия, совершенные на основании указанных информации и документов, несет уполномоченное лицо (понятие уполномоченного лица содержится в п. 3 Правил).

На основании вышеизложенного, участник закупки ООО «Ямское Поле» не

направило своевременно в реестр участников закупок действующую редакцию своего устава, тем самым нарушив свои обязанности как участника закупки, указанные в пункте 16 Правил, и, как следствие, самостоятельно несет ответственность за то, что его заявка была признана несоответствующей аукционной комиссией по основаниям, указанным в протоколе №2 от 20.05.2021 подведения итогов аукциона в электронной форме.

На основании изложенного, Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что заявка ООО «Ямское Поле» признана несоответствующей правомерно.

При проведении на основании п. 1 ч. 15 ст. 99 ФЗ №44-ФЗ внеплановой проверки данной закупки, в том числе, всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий аукционной комиссии при рассмотрении заявок, нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, ст.99 ФЗ №44-ФЗ, комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Ямское Поле» на действия комиссии по осуществлению закупок ГКУ НСО «УКСис» при проведении электронного аукциона №0851200000621002145 на строительство комплекса сооружений очистки подземных вод р. п. Ордынское Ордынского района Новосибирской области необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.