

Дело № 059/07/3-1194/2022

Заявитель: ООО «Общепит сервис»

427630, Удмуртская республика,
Глазов город, 70 лет Октября улица,
дом 3, помещение 134

obshepit-service@yandex.ru

Заказчик:

**Муниципальное автономное
общеобразовательное учреждение
«Траектория», Закупочная комиссия
МАОУ «Траектория»**

614107, Пермский край, Пермь город,
Лебедева улица, дом 28

schools_49@mail.ru

ООО «РТС-Тендер»

ko@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе Общества с ограниченной ответственностью

«Общепит сервис»» (вх. № 17410-ЭП/22)

«22» ноября 2022 г. г. Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1
Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –
Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...> начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Члены комиссии:

<...> ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

в присутствии представителя Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Траектория» -<...>, по доверенности, предъявлен паспорт,

в отсутствие представителя Общества с ограниченной ответственностью «Общепит сервис» (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Общепит сервис» (ИНН: 4345344715, КПП: 183701001 ОГРН: 1124345027333) (далее также – Заявитель, ООО «Общепит сервис», Общество) на действия Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Траектория» (ОГРН: 1195958027220, Дата присвоения ОГРН: 13.08.2019, ИНН: 5906161126, КПП: 590601001) (далее также – МАОУ «Траектория», Заказчик), Закупочной комиссия МАОУ «Траектория» (далее также – Комиссия) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предметом которого является оказание услуг по организации питания МАОУ «Траектория» г. Перми (номер извещения в ЕИС 32211741500) (далее также – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

18.11.2022 г. в адрес Пермского УФАС Россия поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, доводы которой сводятся к неправомерности отклонения заявки Заявителя на участие в закупке со стороны Заказчика.

Заказчик, не согласившись с доводами Заявителя, представил письменные возражения на жалобу и документы, подтверждающие свою позицию.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа,

сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям жалоба была принята Пермским УФАС России к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 13624/22 от 18.11.2022), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

Рассмотрение жалобы проходило 21.11.2022, стороны обеспечили явку своих представителей.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия

(бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

2. При проведении закупки Заказчик руководствовался Типовым положением о закупке, утвержденным Приказом начальника департамента образования администрации города Перми от 30.05.2018 N СЭД-059-08-01-09-669 (далее также – Положение), Документацией о проведении конкурса в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по организации питания МАОУ «Траектория» г. Перми (далее также – Документация), извещением №32211741500 (далее также – Извещение).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте ЕИС 05.10.2022. В соответствии с Извещением:

Дата начала срока подачи заявок: 05.10.2022 00:00 (МСК+2);

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 07.11.2022 10:00 (МСК+2);

Дата рассмотрения первых частей заявок: 08.11.2022;

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 09.11.2022;

Дата подведения итогов: 10.11.2022 (МСК+2).

По мнению Заявителя его права и законные интересы как участника закупки нарушены действиями закупочной комиссии Заказчика при рассмотрении вторых частей заявок, в частности, Заявитель полагает неправомерным отклонение собственной заявки в соответствии с протоколом №2 рассмотрения вторых частей заявок от 09.11.2022.

3. Ознакомившись с доводами жалобы, возражением на жалобу и исследовав имеющиеся материалы, Комиссия Пермского УФАС России в рамках заявленного довода, сообщает следующее.

В силу ч. 1 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 02.07.2021, с изм. 25.02.2022) "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее также – Закон об ООО) крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности и при этом:

-связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества (в том числе заем, кредит, залог, поручительство, приобретение такого количества акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества, в результате которых у общества возникает обязанность направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ "Об акционерных обществах"), цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

-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.

По смыслу ч. 2 ст. 46 Закона об ООО в случае отчуждения или возникновения возможности отчуждения имущества с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется наибольшая из двух величин - балансовая стоимость такого имущества и цена его отчуждения. В случае приобретения имущества с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется цена приобретения такого имущества.

В случае передачи имущества общества во временное владение и (или) пользование с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется балансовая стоимость передаваемого во временное владение или пользование имущества.

В случае совершения обществом сделки или нескольких взаимосвязанных сделок по приобретению акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества, которые повлекут возникновение у общества обязанности по приобретению акций (иных эмиссионных ценных бумаг,

конвертируемых в акции) в соответствии с главой XI.1 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ "Об акционерных обществах", с балансовой стоимостью активов общества сопоставляется цена всех акций, которые могут быть приобретены обществом по таким сделкам, в соответствии с главой XI.1 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ "Об акционерных обществах".

В соответствии с п. 7 Раздела IV. «Требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в конкурсе» Документации, вторая часть заявки должна содержать в том числе такой документ как копия 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 конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства 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 такой закупки, документации о конкурентной закупке) является крупной сделкой.

Согласно указанному Разделу Документации, заявка на участие в конкурсе в электронной форме, которая не содержит установленные документы, в том числе, копию решения о согласии на совершение крупной сделки (при соответствующем требовании корпоративного законодательства), является основанием для отклонения заявки участника.

В соответствии с открытыми данными государственного информационного ресурса бухгалтерской отчетности (<https://bo.nalog.ru/>), активы Заявителя по данным бухгалтерского баланса за 2021 составляют 6 200 000,00 рублей. Согласно Извещению, начальная максимальная цена договора составляет 28 310 992,87 рублей.

Следовательно, заключение договора по результатам рассматриваемой закупки является для Заявителя крупной сделкой, то есть требующей одобрения в порядке, установленном ст. 46 Закона об ООО.

В соответствии с протоколом №2 рассмотрения вторых частей заявок от 09.11.2022 Комиссией Заказчика конкурс признан несостоявшимся в связи с отклонением единственной заявки, поданной на участие в закупке со стороны Заявителя, как несоответствующей пп. 3 п. 2.9.13 Положения.

В соответствии с пп. 3 п. 2.9.13 Положения заявка на участие в закупке отклоняется в том числе в случае наличия недостоверных (в том числе неполных, противоречивых) сведений в заявке на участие в закупке, в том числе сведений о стране происхождения товара.

Из письменной позиции Заказчика (вх. № 17484-ЭП/22 от 21.11.2022), поддержанной при рассмотрении жалобы представителем, следует, что при анализе сведений, содержащихся в открытых источниках, Заказчик пришел к выводу о том, что решение об одобрении крупной сделки, представленной Заявителем в составе

заявки, содержит недостоверную информацию, поскольку сведения об учредителях Заявителя не соответствуют сведениям в ЕГРЮЛ. Кроме того, по мнению Заказчика, сведения, указанные в рассматриваемом решении, не соответствуют в части учредителя Заявителя, которому принадлежит 59,4 % долей, т.е. априори имеющему решающий голос при принятии решения об одобрении крупной сделки.

Комиссии Пермского УФАС России на обозрение представлена вторая часть заявки Заявителя, в которой, помимо прочего, содержатся документы: Протокол № 16/2022 внеочередного общего собрания участников Общества с ограниченной ответственностью «Общепит сервис» (ИНН 4345344715 ОГРН 1124345027333), Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 02.11.2022 № ЮЭ9965-22-203425877.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 02.11.2022 участниками Заявителя на указанную дату являются:

1. <...>(19,8 % долей в уставном капитале);
2. <...>(12 % долей в уставном капитале);
3. <...>8,8 % долей в уставном капитале);
4. <...> (59,4 % долей в уставном капитале).

В соответствии с протоколом № 16/2022 внеочередного общего собрания участников Общества с ограниченной ответственностью «Общепит сервис» при принятии решения об одобрении рассматриваемой крупной сделки присутствовали те же самые лица, обладающие аналогичными корпоративными правами по отношению к Обществу в рамках принадлежащих им долей в уставном капитале.

Указанные учредители Заявителя по итогам внеочередного собрания от 01.11.2022 решили, что ООО «Общепит сервис» будет принимать участие в рассматриваемой закупке, за одобрение совершения обществом крупной сделки участники проголосовали единогласно.

Таким образом, Комиссией Пермского УФАС России установлено, что из представленных в составе заявки документов, а именно, протокола № 16/2022 от 01.11.2022 и выписки из ЕГРЮЛ от 02.11.2022 следует, что на момент принятия Обществом решения об одобрении крупной сделки состав участников Заявителя, уполномоченных принимать такое решение, полностью соответствовал сведениям из ЕГРЮЛ.

В силу п. 11.6.12 Устава Заявителя решение об одобрении крупной сделки принимаются большинством голосов в размере не менее 51% от числа голосов в уставном капитале. Участники, присутствовавшие на внеочередном общем собрании Общества 01.11.2022, в совокупности обладали 100% голосов в уставном капитале Заявителя.

Следовательно, решение об одобрении общим собранием участников Общества крупной сделки с учетом наличия в составе заявки выписки из ЕГРЮЛ не позволяют Комиссии антимонопольного органа сделать вывод о недостоверности

(противоречивости) сведений, представленных Заявителем в составе заявки на участие в закупке.

Комиссия Пермского УФАС также отмечает, что нормы Закона об ООО, регламентирующие порядок одобрения общим собранием обществ крупных сделок, не содержат требований о повторном подтверждении согласия Общества на совершение крупной сделки в случае изменения состава участников. Изложенная позиция подтверждается имеющейся судебной практикой (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 13.08.2018 № Ф01-2930/2018 по делу № А11-4701/2017).

Таким образом, изменение состава участников Общества, в силу которого 59,4% доли в уставном капитале Заявителя с 03.11.2022 были отчуждены<...> в пользу <...> в соответствии с действующим законодательством не требует повторного одобрения общим собранием участников Общества решения о заключении договора по результатам рассматриваемой закупки.

Согласно ч. 6 ст. 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.

Как установлено Комиссией Пермского УФАС, представленное в составе заявки на участие в закупке решение об одобрении крупной сделки от 01.11.2022 в совокупности с выпиской из ЕГРЮЛ от 02.11.2022 не свидетельствуют о предоставлении Заявителем недостоверных (противоречивых, неполных) сведений. При этом, требование о необходимости предоставления копии решения об одобрении крупной сделки, установленной п. 7 Раздела IV. «Требования к содержанию, составу, оформлению и форме заявки на участие в конкурсе» Документации со стороны Заявителя соблюдено.

Следовательно, заявка Заявителя неправомерно отклонена со стороны Комиссии Заказчика, что является нарушением ч. 6 ст. 3 Закона о закупках. Таким образом, настоящая жалоба признается Комиссией Пермского УФАС России обоснованной.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Общепит сервис» (ИНН: 4345344715, КПП: 183701001 ОГРН: 1124345027333) (далее также – Заявитель, ООО «Общепит сервис», Общество) на действия Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Траектория» (ОГРН:

1195958027220, Дата присвоения ОГРН: 13.08.2019, ИНН: 5906161126, КПП: 590601001) (далее также – МАОУ «Траектория», Заказчик), Закупочной комиссия МАОУ «Траектория» (далее также – Комиссия) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предметом которого является оказание услуг по организации питания МАОУ «Траектория» г. Перми (номер извещения в ЕИС 32211741500) (далее также – торги, закупка), **обоснованной**.

2. Установить в действиях Комиссии по осуществлению конкурентных закупок Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Траектория» нарушение ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 14.07.2022) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2022).

3. Выдать Комиссии по осуществлению конкурентных закупок Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Траектория» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

Заместитель Председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

(342) 235-10-36

2022-3204