

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-20320/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.11.2020 г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ФБУЗ «Информационно-методический центр» Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, ООО «Полиграф-защита Спб»,

рассмотрев жалобу ООО «Полиграф-защита Спб» (далее также — Заявитель; Общество) на действия ФБУЗ «Информационно-методический центр» Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на изготовление и доставку защищенной от подделок полиграфической продукции (реестровый № 32009616884, далее - Закупка) в соответствии со ст. 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.

Основанием для обращения Общества с жалобой послужило несогласие с отклонением его заявки на участие в Закупке за несоблюдение описания продукции.

Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает жалобу обоснованной по следующим основаниям.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках) и документация по предмету Закупки (далее — Документация.).

По первому основанию заявка Заявителя отклонена на основании п. 5.1.4

Документации: несоответствие заявки на участие в аукционе требованиям АД (пп.2 п.3.2.1.АД, п.10 Инструкции по заполнению конкретных показателей об объеме и качественных характеристиках) - не указаны конкретные показатели изготавливаемого и доставляемого товара, а именно: количество (объем) товара, который необходимо изготовить и доставить;

При этом Комиссией установлено, что количество товара является показателем, значение которого не может измениться по результатам проведенной Закупки, Заказчиком в Документации установлено лишь максимальное количество каждого товара по отдельным позициям.

В соответствии с условиями Документации Заказчика при подготовке заявки на участие в Закупке потенциальным участникам необходимо руководствоваться образцами основных форм заявки и подготовить заявку в соответствии с образцами основных форм Документации (Требования к форме, оформлению определены Частью IV Документации Заказчика).

Заявитель в своей заявке декларировал свое согласие с требованиями Документации Заказчика, включая требования, содержащиеся в Техническом задании Документации о проведении Закупки, информационной карте Закупки (в том числе с Приложением № 1 к информационной карте), в том числе обязательство заключить договор на условиях, предусмотренных Документацией для данного договора и не подлежащих изменению участниками Закупки. (Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия договора).

Частью III Документации Заказчика предусмотрен проект договора, который является неотъемлемой частью Документации Заказчика. Приложением № 3 к данному договору определены виды продукции, которую необходимо изготовить и поставить, а также количество (объем) продукции (шт.) (Приложение № 3 к договору является неотъемлемой частью договора, а следовательно и Документации Заказчика).

Комиссия также учитывает, что в составе заявки на участие в Закупке Заявителем была подготовлена и представлена Форма 2. (КОНКРЕТНЫЕ ПОКАЗАТЕЛИ ОБ ОБЪЕМЕ И КАЧЕСТВЕННЫХ ХАРАКТЕРИСТИКАХ ВЫПОЛНЯЕМЫХ РАБОТ, ИЗГОТАВЛИВАЕМОМ И ДОСТАВЛЯЕМОМ ТОВАРЕ (ПРОДУКЦИИ)).

Руководствуясь образцами основных форм документации и требованиями к их заполнению (Часть IV Документации Заказчика), Заявитель дополнительно подтвердил соответствие конкретных показателей товара требованиям Заказчика, а именно декларировал, что все показатели поставляемого товара соответствуют макетам товара Заказчика и техническому заданию Документации.

Частью II Документации Заказчика (Техническое задание), на основании которого Заказчик может сделать однозначный вывод о соответствии / не соответствии технических предложений участников (конкретных показателей товара) требованиям Заказчика, Заказчиком не был определен количественный показатель товара, из чего Заявитель мог сделать вывод, что количество в данном конкретном случае – это числовое значение, и оно является обязательным условием договора поставки, но не относится к характеристике самого товара как объекта закупки, не конкретизирует товар и его свойства, а определяет объем

закупки.

В противном случае при разработке технической части Документации Заказчик был бы обязан предусмотреть данное условие в составе обязательных / конкретных показателей к продукции, определенных технической частью/техническими требованиями Документации (Часть II. Документации Техническое задание), чтобы не вводить в заблуждение потенциальных участников Закупки и таким образом не создавать разночтения (противоречивые требования) в различных разделах Документации.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия соглашается с Заявителем в том, что решение, принятое комиссией Заказчика о несоответствии заявки Заявителя требованиям Документации, принято неправомерно и нарушает п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

В отношении второго основания отклонения заявки Заявителя Комиссия отмечает следующее.

По второму основанию заявка Заявителя отклонена на основании п.5.1.4. Документации: несоответствие заявки на участие в аукционе требованиям АД (пп.8 п.3.2.1. АД) – должно быть представлено решение об одобрении или совершении крупной сделки.

Заказчик указывал, что так как в составе заявки представлен Протокол внеочередного собрания участников общества от 11.01.2017 об одобрении совершении сделок по результатам проведения конкурсов, аукционов, запросов котировок и запросов предложений, сделка от имени участника по результатам аукциона, является именно крупной сделкой, так как в ином случае, заявка должна была содержать соответствующее письмо.

Кроме того, Заказчик отмечал в ходе заседания на то, что согласно п. 3 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее также - Закона 14-ФЗ) в решении о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки может быть указан срок, в течение которого действительно такое решение. Если такой срок в решении не указан, согласие считается действующим в течении одного года с даты его принятия, за исключением случаев если иной срок вытекает из существа и условий сделки, на совершение которой было дано согласие, либо обстоятельств, в которых давалось согласие. Вместе с тем учитывая, что в содержании решения отсутствует срок, в течение которого такое решение действует, а также отсутствует указание на сделку, на совершение которой выдано согласие, спорное решение действует до 10.01.2018. Вместе с тем извещением о проведении аукциона Заказчиком было размещено 26.10.2020. Таким образом, на момент подачи участником заявки решение является недействительным.

Комиссия в данном конкретном случае не согласна с Заказчиком в связи со следующим.

В соответствии с условиями Документации Заказчика (пп. 8 п.3.2.1. Раздела 3.2. Документации) заявка на участие в аукционе должна содержать:

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 аукционе в электронной форме, обеспечения исполнения договора, обеспечение гарантийных обязательств являются крупной сделкой.

В случае если для данного участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе в электронной форме, обеспечение исполнения договора, обеспечение гарантийных обязательств не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки представляет соответствующее письмо.

Заявитель в составе заявки на участие в Закупке Заявителем представил следующие документы

- Протокол внеочередного собрания участников общества от 11.01.2017 г. об одобрении совершении сделок по результатам проведения конкурсов, аукционов, запросов котировок и запросов предложений (Далее - Решение).

В составе заявки Заявителем была также представлена Справка/декларация об отсутствии необходимости одобрения сделки от 05.11.2020 г. № 05/11/2020/1 и № 05/11/2020/2 (Далее - Справка/декларация) в отношении Закупки, в которой Заявитель декларирует, что сделка – заключение договора/контракта на изготовление и доставку защищенной от подделок полиграфической продукции на сумму 20 345 400 (Двадцать миллионов триста сорок пять тысяч четыреста) рублей 00 копеек, а также внесение денежных средств в размере 1 017 270 (Один миллион семнадцать тысяч двести семьдесят) рублей 00 копеек в качестве обеспечения заявки являются для Заявителя сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности и в силу п. 1 и п. 8 статьи 46 Закона 14-ФЗ не требующими одобрения.

Заявитель также декларировал, что сделка на сумму 20 345 400 (Двадцать миллионов триста сорок пять тысяч четыреста) рублей 00 копеек не является крупной сделкой и/или сделкой с заинтересованностью и не требует одобрения вышестоящих органов управления Заявителя в соответствии с учредительными документами Заявителя и законодательством РФ.

Исполнительный орган Заявителя вправе совершить данную сделку без одобрения вышестоящих органов управления.

Порядок совершения и принятия решения об одобрении крупной сделки в ходе осуществления обществом с ограниченной ответственностью хозяйственной деятельности установлен статьей 46 Законом № 14-ФЗ.

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 № 14-ФЗ 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;
- сделка 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 Заказчика необходимость предоставления одобрения крупной сделки возникает у участника закупки, если такая обязанность возникает в силу требований действующего законодательства и корпоративных требований самого общества.

Из содержания решения следует, что Заявителем одобрена максимально возможная сумма одной сделки для заключения контрактов (договоров) по результатам проведения конкурентных процедур на сумму не более 6 000 000 000,00 рублей.

Таким образом, волеизъявлением Заявителя такая сделка одобрена в отношении любой сделки, заключаемой по результатам закупок. В настоящем случае начальная (максимальная) цена установлена Заказчиком в размере 20 345 400,00 рублей, что меньше суммы, указанной в решении. Соответственно, оснований полагать, что сделка, заключаемая по результатам рассматриваемой закупки, является крупной для Заявителя по ее стоимости не имеется, поскольку НМЦК закупки не превышает суммы, указанной в решении.

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).

Руководствуясь требованиями Закона № 14-ФЗ и Документации Закупки, Комиссия считает, что Справка/декларация, представленная в составе заявки, достаточна для понимания Заказчиком легитимности заявки, поданной Заявителем.

Заказчик на заседании Комиссии не представил доказательств того, что отсутствие указанных единиц измерения каким-либо образом нарушает его права и говорит о несоответствии участников требованиям действующего законодательства, тем более в данном случае, когда такое требование необоснованно ограничило конкуренцию и затронуло права и законные интересы Заявителя. Кроме того, Комиссия отмечает, что сведения об одобрении крупной сделки могут быть дополнительно получены на стадии заключения договора.

На основании вышеизложенного, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и признает жалобу обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Полиграф-защита Спб» (ИНН:7723683270) на действия ФБУЗ «Информационно-методический центр» Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (ОГРН:5157746121924) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.