

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-222/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ГК «ТенСилон» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

21.03.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «ГК «ТенСилон» от 10.03.2017 б/н, (вх. 36067-ЭП/17 от 13.03.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «Корпорация «МСП» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства на проведение маркетингового исследования платежеспособного спроса и текущего потребления услуг, реализуемых на объектах дорожного сервиса, расположенных на автомобильных дорогах общего пользования федерального значения на территории Российской Федерации (извещение № 31704774918) соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ГК «ТенСилон» (далее — Заявитель) от 10.03.2017 б/н, (вх. 36067-ЭП/17 от 13.03.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «Корпорация «МСП» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства на проведение маркетингового исследования платежеспособного спроса и текущего потребления услуг, реализуемых на объектах дорожного сервиса, расположенных на автомобильных дорогах общего пользования федерального значения на территории Российской Федерации (извещение № 31704774918) (далее — Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках акционерного общества «Федеральная корпорация по развитию малого и среднего предпринимательства», утвержденным решением Совета директоров АО «Корпорация «МСП» 06.11.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

10.02.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок на участие в Конкурсе — 03.03.2017 в 11:00;

дата и время рассмотрения заявок — 07.03.2017 в 11:00;

дата и время подведения итогов – 14.03.2017 в 11:00.

Начальная максимальная цена: 41 881 850,00 рублей.

На участие в закупке подано 7 заявок, допущено 5 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком неправомерно отказано в допуске на участие заявке Заявителя.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 2.2 Положения о закупке.

При этом, согласно части 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 20.02.2017 № 31704774918/02 заявке Заявителя отказано в допуске на основании подпункта «а» пункта 10.9.4 подраздела 10.9 раздела 10 Главы 5 Положения о закупке, в нарушении требований, установленных подпунктом 9 пункта 8 Информационной карты Документации.

Согласно подпункту «а» пункта 10.9.4 подраздела 10.9 раздела 10 Главы 5 Положения о закупке по итогам рассмотрения заявок конкурсная комиссия на своем заседании в отношении каждого участника конкурса принимает решение о допуске к дальнейшему участию в конкурсе либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора и в порядке, которые установлены в конкурсной документации, в том числе, на основании несоответствия заявки по составу (за исключением случаев непредставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это было предусмотрено конкурсной документацией согласно пункту 10.3.6), содержанию и оформлению, а также если заявка не прошита.

Подпунктом 9 пункта 8 Информационной карты Документации установлено требование к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а именно наличие в составе заявки участника закупки решения о согласии на совершение сделки с заинтересованностью либо копия такого решения, если для участника закупки исполнение договора, заключаемого по итогам проведения закупки, или предоставление обеспечения заявки, обеспечения исполнения обязательств по договору является сделкой с заинтересованностью, либо информация о том, что данная сделка для такого участника закупки не является сделкой с заинтересованностью, или письмо о том, что на указанная(ые) сделка(и) не распространяются положения законодательства о сделках с заинтересованностью с указанием основания нераспространения таких положений.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы, в том числе, заявку Заявителя и пояснили, что в составе заявки отсутствует решение о согласии на совершение сделки с заинтересованностью либо копия такого решения, если для участника закупки исполнение договора, заключаемого по итогам проведения закупки, или предоставление обеспечения заявки, обеспечения исполнения обязательств по договору является сделкой с заинтересованностью, либо информация о том, что данная сделка для такого участника закупки не является сделкой с заинтересованностью, или письмо о том, что на указанную(ые) сделку(и) не распространяются положения законодательства о сделках с заинтересованностью с указанием основания нераспространения таких положений.

Из материалов дела, следует, что заявка Заявителя содержит протокол общего

собрания участников ООО «ГК «ТенСилон» об одобрении крупной сделки, согласно которому, Заявителю одобрено совершение сделки, заключаемых по результатам Конкурса.

Вместе с тем, согласно части 3 статьи 45 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об «ООО») Общество обязано извещать о совершении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, незаинтересованных участников общества в порядке, предусмотренном для извещения участников общества о проведении общего собрания участников общества, а при наличии в обществе совета директоров (наблюдательного совета) - также незаинтересованных членов совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Кроме того, согласно части 4 статьи 45 Закона об «ООО» сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, не требует обязательного предварительного согласия на ее совершение.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представителем Заказчика не представлено доказательств того, что отсутствие в составе заявки участника документов, установленных подпунктом 9 пункта 8 Информационной карты Документации, влечет риск неисполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, в отсутствие законодательно закрепленного требования о предоставлении третьим лицам решений об одобрении сделок с заинтересованностью, требование подпункта 9 пункта 8 Информационной карты Документации является избыточным требованием к подтверждению соответствия заявки участников Конкурса требованиям Документации, а следовательно установление таких требований и отклонение по таким основаниям противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ГК «ТенСилон» от 10.03.2017 б/н, (вх. 36067-ЭП/17 от 13.03.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «Корпорация «МСП» при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства на проведение маркетингового исследования платежеспособного спроса и текущего потребления услуг, реализуемых на объектах дорожного сервиса, расположенных на автомобильных дорогах общего

пользования федерального значения на территории Российской Федерации (извещение № 31704774918) обоснованной.

- - - Признать АО «Корпорация «МСП» нарушившим часть 1 статью 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 21.03.2017 № 223ФЗ-222/17.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.03.2017 № 223ФЗ-222/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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