

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-14698/2021 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**24.08.2021 г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

**рассмотрев жалобу ООО «ВУД»(далее — Заявитель) на действия ГК «Российские автомобильные дороги» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения Договора на разработку проекта лесовосстановления по объекту М-12 «Строящаяся скоростная автомобильная дорога Москва - Нижний Новгород – Казань» (Владимирская область) (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства) (реестровые №№ 32110436111, 32110436214, 32110436308, 32110436343, далее —Закупка), в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,**

### **УСТАНОВИЛА:**

**В соответствии с пунктом 1 части 1 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.**

**В соответствии с частью 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

**Заказчиком были размещены следующие извещения:**

32110436111: Конкурс в электронной форме на право заключения Договора на разработку проекта лесовосстановления по объекту М-12 «Строящаяся скоростная автомобильная дорога Москва - Нижний Новгород – Казань» (Владимирская область) (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства).

32110436214: Конкурс в электронной форме на право заключения Договора на разработку проекта лесовосстановления по объекту: М-12 «Строящаяся скоростная автомобильная дорога Москва - Нижний Новгород – Казань» (Нижегородская область) (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства).

32110436308: Конкурс в электронной форме на право заключения Договора на разработку проекта лесовосстановления по объекту: М-12 «Строящаяся скоростная автомобильная дорога Москва - Нижний Новгород – Казань» (Республика Татарстан) (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства).

32110436343: Конкурс в электронной форме на право заключения договора на разработку проекта лесовосстановления по объекту: М-12 «Строящаяся скоростная автомобильная дорога Москва - Нижний Новгород – Казань» (Чувашская Республика) (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства).

Информация о Закупках размещена в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) и ЭТП <http://www.etpgrp.ru> (далее – ЭТП).

Письмом от 20.08.2021 № ЕО/50582/21 Московское УФАС России уведомило о принятии жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Запроса котировок. Заявитель не согласен с отклонение своей заявки.

Основания отклонения были указаны в протоколе, а именно:

- В составе заявки представлен протокол № 5 от 14.10.2020 общего собрания учредителей Общества об одобрении крупной сделки, в котором не указаны стороны, предмет, цена сделки и иные ее существенные условия или порядок их определения, что не соответствует требованиям, предъявляемым ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной 3 ответственностью». Согласно бухгалтерского баланса на последнюю отчетную дату, представленного в составе заявки, а также бухгалтерскому балансу на 31.12.2020 г., размещенному в Государственном информационном ресурсе бухгалтерской (финансовой) отчетности (ресурса БФО) <https://bo.nalog.ru>, сумма сделки составляет более 25% балансовой стоимости активов Общества, т.е.

является крупной сделкой для Общества. Информация о том, что сделка совершается в процессе обычной хозяйственной деятельности, в составе заявки также отсутствует. Указанное нарушение является основанием для принятия Комиссией решения о несоответствии конкурсной заявки требованиям и условиям, установленным Документацией и, как следствие, отказом в допуске участнику № 2 к участию в Конкурсе в соответствии с пунктом «в» части 3 раздела VII Документации и пунктом «в» части 1 статьи 40 Положения.

- В соответствии с частью 20 раздела I Документации обеспечение конкурсной заявки может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств или представления банковской гарантии. В соответствии с пунктом «з» части 3 раздела IV Документации и статьи 29 Положения вторая часть заявки, составленная по форме, установленной Приложением № 3 к Документации, должна содержать документы, подтверждающие предоставление обеспечения заявки, в случае выбора участником закупки способа обеспечения заявки путем предоставления безотзывной банковской гарантии. Банковская гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки, и банк-гарант, выдавший такую гарантию, должны соответствовать требованиям, установленным в Приложении № 13 к Документации. В представленной банковской гарантии выявлены следующие несоответствия:

- отсутствует информация о согласии Гаранта с тем, что изменения и дополнения, внесенные в Закупочную документацию, обязательства по которому обеспечивает Гарант, не освобождают его от обязательств по банковской гарантии, в нарушение требований части 13 Приложения № 1 к Приложению № 13 к Конкурсной документации;

- отсутствует информация об урегулировании гражданско-правовых споров о взыскании денежных средств, в нарушение требований части 13 Приложения № 1 к Приложению № 13 к Конкурсной документации. Перечисленные нарушения являются основанием для принятия Комиссией решения о несоответствии конкурсной заявки участника № 2 требованиям и условиям, установленным Документацией и, как следствие, отказом в допуске к участию в Конкурсе в соответствии с подпунктом «в» пункта 2 части 3, пунктом 4 части 3 раздела VII Документации, подпунктом «в» пункта 3 части 1, пункта 7 части 1 статьи 41 Положения.

В соответствии с п. 7) ч. 19.1 ст. 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и п. ж) ч. 3 раздела IV. Подача конкурсных заявок Конкурсной документации, вторая часть заявки должна содержать:

– копию 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.

Требования к содержанию решения о согласии на совершение крупной сделки установлены ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО), согласно которой, в решении о согласии на совершение крупной сделки должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной, выгодоприобретателем, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия или порядок их определения.

В решении о согласии на совершение крупной сделки могут не указываться сторона сделки и выгодоприобретатель, если сделка заключается на торгах, а также в иных случаях, если сторона сделки и выгодоприобретатель не могут быть определены к моменту получения согласия на совершение такой сделки.

Решение о согласии на совершение или о последующем одобрении сделки может также содержать указание:

- на минимальные и максимальные параметры условий сделки (верхний предел стоимости покупки имущества или нижний предел стоимости продажи имущества) или порядок их определения;
- на согласие на совершение ряда аналогичных сделок;
- на альтернативные варианты условий сделки, требующей согласия на ее совершение;
- на согласие на совершение сделки при условии совершения нескольких сделок одновременно.

Исходя из требований законодательства, предмет сделки обязательно должен быть указан в решении об одобрении крупной сделки. В отношении иных условий законодательно установлена возможность вариативного указания условий, но не в отношении предмета сделки.

В представленном заявителем протоколе № 5 общего собрания учредителей Общества с ограниченной ответственностью «ВУД» от 14.10.2020 отсутствует как указание предмета, так и указание на цену сделки, в том числе на минимальные и максимальные параметры условий сделки:

В отношении квалификации решения об одобрении о согласии на совершение крупной сделки, как одобрение аналогичных сделок, необходимо отметить, что указание на закон, в соответствии с которым заключаются сделки не может свидетельствовать об их аналогичности, т.к. в рамках Закона № 223-ФЗ могут заключаться сделки на поставку детских подарков для нужд детских садов и на возведение ядерного реактора на АЭС. Как указывалось выше, указание предмета является обязательным указанием в решении, на основании указания предметов и можно сделать выводы об аналогичности сделок.

В отношении довода заявителя о том, что Заказчик «определил, что названная сделка является для Участника крупной сделкой», Комиссия отмечает, что Заявитель самостоятельно определил сделку, как крупную приложив к заявке

протокол № 5 общего собрания учредителей Общества с ограниченной ответственностью «ВУД» от 14.10.2020. А также подтвердил данный вывод в жалобе, указав на то, что, по его мнению, данный протокол соответствует нормам действующего законодательства о совершении крупных сделок.

Указанный правовой подход соответствует судебной практике: дело А40 - 125607/2020.

1. В отношении неисполнения Заявителем требований об обеспечении конкурсной заявки установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках положением о закупке.

В соответствии с ч. 25 ст. 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением проведения закупки в соответствии со ст. 3.4 Закона о закупках. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

Согласно ст. 17 Положения о закупке Государственной компании «Российские автомобильные дороги», Заказчик при проведении конкурентных процедур устанавливает требование о предоставлении обеспечения заявки, за исключением случаев, прямо предусмотренных в Законе о закупках и/или Положении.

В соответствии с п. 20 раздела I Информационная карта Конкурсной документации, банковская гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки, и банк-гарант, выдавший такую гарантию, должны соответствовать требованиям, установленным в Приложении № 13 к Конкурсной документации. Форма банковской гарантии, содержащая требования к ее содержанию, приведена в приложении № 1 к Приложению № 13 к Конкурсной документации.

П. 13 Формы банковской гарантии, предусматривает следующее обязательное условие: «Гарант согласен с тем, что изменения и дополнения, внесенные в Закупочную документацию, обязательства по которому обеспечивает Гарант, не освобождают его от обязательств по банковской гарантии».

П. 17 Формы банковской гарантии, предусматривает следующее обязательное

условие: «Направление Гаранту Требования Бенефициара в порядке, предусмотренном настоящей Гарантией, одновременно является направлением досудебной претензии (требования) по смыслу абз. 1 п. 5 ст. 4 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. Если в течение 15 (пятнадцати) календарных дней от даты получения Требования и приложенных к ней документов Гарантом, в соответствии с п. 6 настоящей Гарантии, не выплачена денежная сумма, указанная в Требовании Бенефициара, и Бенефициару не направлен мотивированный отказ, то в случае возникновения гражданско-правового спора о взыскании денежных средств по требованию, возникшему из настоящей Гарантии, порядок досудебного урегулирования такого спора считается соблюденным».

Данные пункты в Форме банковской гарантии приведены в связи с негативным опытом взыскания сумм по ранее предоставленным банковским гарантиям. Требования к составу и содержанию банковской гарантии распространяются на всех участников закупки в равной степени, содержатся в Конкурсной документации и доступны для ознакомления неограниченному кругу лиц.

Однако указанные условия не были отражены в банковской гарантии.

Запросов на разъяснения положений Конкурсной документации в указанной части не поступало.

На основании вышеизложенного, Комиссия приняла решение о признании жалобы необоснованной.

**Таким образом, Комиссия, руководствуясь частью 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,**

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВУД» на действия ГК «Российские автомобильные дороги» необоснованной.

2. Снять ограничения с закупки, наложенные письмом Управления ЕО/50582/21 от 20.08.2021.

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