Решение
по делу №082/07/18.1-622/2023
о результатах рассмотрения жалобы на действия 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»

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференц-связи представителей интересов:

- ГУП РК "Кр" (далее – Заказчик) – (по доверенности),

- ООО "Кад" (далее – Заявитель) – (директор), (по доверенности),

рассмотрев посредством видеоконференц-связи жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении закупки «Оказание услуг по выполнению кадастровых работ с целью оформления земельно-правовых отношений и получения разрешительных документов для размещения объектов электросетевого хозяйства ГУП РК "К", расположенных на территории Республики Крым» (извещение № 32312238432) (далее – Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, утвердившего документацию о Закупке с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Представитель Заказчика не согласилась с доводами Заявителя и сообщила, что при проведении Закупки Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о закупках, а также в соответствии с Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд Государственного унитарного предприятия Республики Крым "К" (далее – Положение).

В результате рассмотрения жалобы Комиссия Крымского УФАС России

установила следующее.

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 (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок № 32312238432-02 на участие в конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 20.04.2023 г. закупочная комиссия Заказчика приняла решение о признании несоответствующей требованиям Заказчика заявки №408790. В обосновании своего решения закупочная комиссия Заказчика указала:

Комиссией Заказчика сделан вывод, что участником в составе заявки не предоставлены решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо выписка из протокола, содержащего решение о совершении крупной сделки, от действующего состава участников в соответствии со сведениями, указанными в Выписке из ЕГРЮЛ.

Согласно позиции Заявителя:

«…*закупочная комиссии не приводит ни одну ссылку на пункты закупочной документации, ни на нормы и статьи действующего законодательства РФ. В нормативных актах РФ нет ни одной ссылки на то, что при смене учредителей требуется переподписывать все действующие протокола. На момент подписания данного протокола об одобрении крупной сделки все учредители были*

действующими, поэтому вышеуказанный протокол имеет полную юридическую силу».

Заказчик в своих возражениях указал следующее:

«*Участником в составе заявки не предоставлены решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо выписка из протокола, содержащего решение о совершении крупной сделки, от действующего состава участников в соответствии со сведениями, указанными в Выписке из ЕГРЮЛ.*

Заявка на участие в конкурсе не соответствует требованиям к заявкам, установленным документацией о проведении конкурса.

Требования к содержанию решения о согласии на совершение крупной сделки для Общества с ограниченной ответственностью установлены в статье 46 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее - Закон N 14-ФЗ).

В соответствии с ч. 3 ст. 46 Закона N 14-ФЗ принятие решения о согласии на совершение крупной сделки ***является компетенцией общего собрания участников общества****.*

Данное требование также определено уставом ООО «К».

Согласно ч.4 ст. 46 Закона N 14-ФЗ крупная сделка, совершенная с нарушением порядка получения согласия на ее совершение, может быть признана недействительной в соответствии со статьей 173.1 Гражданского кодекса Российской Федерации по иску общества, члена совета директоров (наблюдательного совета) общества или его участников (участника), обладающих не менее чем одним процентом общего числа голосов участников обществ.

Законом предусмотрено согласие всех участников на одобрение крупной сделки.

*Согласно Выписки ЕГРЮЛ ООО «К» участниками общества являются Л**** (30% доли) и М*** (70% доли).*

*В составе заявки Заявитель предоставляет Протокол № 3/6 от 01.02.2017, подписанный: Л*** (30% доли) и М*** (70% доли).*

*М*** не является действующим учредителем ООО «К***», таким образом не имеет право одобрять крупные сделки.*

Решение о крупной сделке, предоставленной в составе заявки не соответствует требованиям закона №14-ФЗ и Устава Заявителя».

В дополнение к вышеуказанным возражениям Заказчиком указано, что «…*в случае если по каким-либо причинам Участник не может предоставить требуемый документ, он должен приложить составленную в произвольной форме справку, содержащую заверения Организатору о соответствии потенциального Участника данному требованию с указанием причины отсутствия требуемого документа, а также документы, подтверждающие указанную причину. Закупочная комиссия принимает*

решение об обоснованности отсутствия требуемого документа на основании предоставленных участником документов и сведений.

Письмо Минфина России от 08.09.2020 N 24-05-08/78613 содержит следующее:

«*В случае непредставления участником закупки в составе заявки документа, требование о наличии которого в соответствии с положениями Закона N 44-ФЗ установлено в документации о закупке, несоответствия указанного документа требованиям, установленным документацией о закупке и законодательством Российской Федерации, наличия в указанном документе недостоверной информации заказчик обязан отклонить заявку такого участника*».

Участник предоставил Решение учредителей № 1 от 29.08.2011 по вопросу одобрения совершения сделок по результатам электронных процедур, чем подтвердил, что сделка является для него крупной.

Настоящее решение предоставлено с нарушением требованиям, установленным законодательством Российской Федерации.

Документ подтверждающий, что для участника конкурентной закупки 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) не является крупной сделкой отсутствует».

Согласно части 3.4.1. Документации о закупки заявка участника на участие в закупке должна содержать сведения и документы, указанные в пунктах 14 и 16 части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»

Пунктом 16 части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» установлено: Участник должен включить в состав заявки следующую информацию и документы: е) 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 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.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 8 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления информации и документов об обеспечении заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если соответствующее требование предусмотрено извещением об осуществлении такой закупки, документацией о конкурентной

закупке, в частности, реквизиты специального банковского счета участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется участником такой закупки путем внесения денежных средств.

В силу части 6 статьи 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.

Антимонопольным органом установлено, что в составе заявки участника №408790 приложен документ Протокол №3/6 внеочередного собрания участников ООО «К***» по вопросу совершения сделок по результатам электронных процедур от 01.02.2017 года.

В силу пункта 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.06.2018 N 27 "Об оспаривании крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность" для квалификации сделки как крупной необходимо одновременное наличие у сделки на момент ее совершения двух признаков (пункт 1 статьи 78 Закона об акционерных обществах, пункт 1 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью):

1) количественного (стоимостного): предметом сделки является имущество, в том числе права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (далее - имущество), цена или балансовая стоимость (а в случае передачи имущества во временное владение и (или) пользование, заключения лицензионного договора - балансовая стоимость) которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

2) качественного: сделка выходит за пределы обычной хозяйственной деятельности, т.е. совершение сделки приведет к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов (пункт 4 статьи 78 Закона об акционерных обществах, пункт 8 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью). Например, к наступлению таких последствий может привести продажа (передача в аренду) основного производственного актива общества. Сделка также может быть квалифицирована как влекущая существенное изменение масштабов деятельности общества, если она влечет для общества существенное изменение региона деятельности или рынков сбыта.

Согласно пункту 8 статьи 46 Закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (далее – Закон об обществах с ограниченной ответственностью) любая сделка общества считается совершенной в пределах обычной хозяйственной деятельности, пока не доказано иное.

Согласно протоколу №3/6 внеочередного собрания участников ООО «К***» по вопросу совершения сделок по результатам электронных процедур от 01.02.2017 года: «*одобрить и совершать по результатам открытых запросов предложений в электронной форме, аукционов сделок, конкурсов от имени Общества с ограниченной ответственностью «К****. Максимальная сумма одной такой сделки не должна превышать 100 000 000 (сто миллионов) рублей*».

В протоколе рассмотрения вторых частей заявок №32312238432-02 в качестве причины отклонения заявки ООО «К***» Заказчиком указано, что участником представлено решение об одобрении крупной сделки подписанное недействующим составом учредителей. При этом, участником в составе заявки не предоставлены решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо выписка из протокола, содержащего решение о совершении крупной сделки, от действующего состава участников.

Однако сам факт того, что протокол №3/6 внеочередного собрания участников ООО «К***» по вопросу совершения сделок по результатам электронных процедур от 01.02.2017 г. подписан недействующим составом учредителей не свидетельствует о необходимости в предоставлении в составе заявки обновленного решения об одобрении крупной сделки.

Отклоняя заявку Заявителя по указанному основанию Заказчик обязан обладать сведениями свидетельствующими о необходимости предоставления решения об одобрении крупной сделки. При этом и на дату составления протокола №3/6 от 01.02.2017 г. внеочередного собрания участников ООО «К***» и на дату подачи заявки на участие в закупки сделка не являлась крупной для Заявителя. Обратного не доказано.

Кроме того, в силу статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью 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 течение 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, в указанном случае срок действия решения об одобрении крупной сделки не подлежит оценке при рассмотрении вторых частей заявок на участие в запросе предложений в электронной форме, поскольку в данном случае, объектом закупки является оказание услуг по выполнению кадастровых работ с целью оформления земельно-правовых отношений и получения разрешительных документов для размещения объектов электросетевого хозяйства ГУП РК "К***", расположенных на территории Республики Крым, что является для участника закупки сделкой, осуществляемой в порядке обычной хозяйственной деятельности.

На рассмотрении жалобы представители Заявителя пояснили, что для ООО «К***» данная сделка не является крупной, поскольку не выходит за пределы обычной хозяйственной деятельности. Заказчиком в свою очередь, не было доказано, что данная сделка является для Заявителя крупной и предоставление ООО «К***» решения об одобрении крупной сделки в составе заявки является необходимым.

Довод Заказчика о том, что «…*в случае если по каким-либо причинам Участник не может предоставить требуемый документ, он должен приложить составленную в произвольной форме справку, содержащую заверения Организатору о соответствии потенциального Участника данному требованию с указанием причины отсутствия требуемого документа, а также документы, подтверждающие указанную причину*», антимонопольный орган считает несостоятельным, поскольку данное положение документации содержит требование в отношении документов которые участник обязан иметь в силу закона, однако по каким-либо объективным обстоятельствам не может предоставить.

В свою очередь, предоставление решения об одобрении крупной сделки не является обязанностью юридического лица если для участника закупки сделка осуществляется в порядке обычной хозяйственной деятельности и не является крупной.

Таким образом, в совокупности вышеуказанных обстоятельств, у комиссии Заказчика не имелось оснований для принятия решения о несоответствии участника требованиям Закона о закупках. Так, отстранение участника от закупки Комиссия Крымского УФАС считает неправомерным и противоречащим пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно информации предоставленной Заказчиком, в случае допуска заявки Заявителя, по результатам оценки заявок участников конкурса ООО «К****» заняло бы 2 место с количеством баллов 59,64. Также установлено, что заказчиком заключен договор 03.05.2023 16:13 с победителем закупки ООО «***». Таким образом, Комиссия Крымского УФАС принимает решение предписание не выдавать.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной.

2. Признать в действиях комиссии Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.