

1. ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез»
115432, Москва, пр-кт Андропова,
д. 18, корп. 5

2. ПАО «МОСЭНЕРГО»
119526, Москва, пр-кт Вернадского,
д. 101, корп. 3

3. ООО «ППТК»
142784, Москва, д. Румянцево, стр. 2,
6 этаж, каб. 601 - 602

4. ООО «ГазНефтторг.ру»
119334, Москва, ул. Вавилова, д. 5, корп. 3, оф. 218

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1526/77-15 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.09.2015 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: И.С. Гудковой - заместителя руководителя Московского УФАС России, председателя Комиссии, членов Комиссии:

рассмотрев жалобу ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» на действия заказчика - ПАО «МОСЭНЕРГО» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по сопровождению рабочих мест пользователей КИВС (реестровый № 31502624284), в соответствии со статьей 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 ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ПАО «МОСЭНЕРГО» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по сопровождению рабочих мест пользователей КИВС (реестровый № 31502624284) (далее - Закупка). По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе в допуске к участию в Закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и

проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон 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. В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Заказчиком размещено положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «МОСЭНЕРГО» (далее — Положение о закупках).

31.07.2015 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно извещению о проведении Закупки от 31.07.2015 дата окончания подачи заявок - 17.08.2015, дата рассмотрения заявок - 31.08.2015, дата подведения итогов - 31.08.2015.

В соответствии с протоколом № 134/МЭ заседания комиссии по подведению итогов запросов предложений на определение лучших условий поставки МТР, выполнения работ, оказания услуг для нужд филиалов ПАО «Мосэнерго» от 28.08.2015 Закупочной комиссией принято решение об отклонении заявки ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» в связи с их несоответствием требованиям документации о запросе предложений, в частности в нарушение пункта 2.3.1 документации о Закупке, в составе заявки участника не представлены: уведомления о получении согласия (отказа) на обработку персональных данных от учредителей; в полном объеме сведения о цепочке собственников (отсутствуют конечные бенефициары).

Согласно доводам Заявителя, действия Заказчика по отклонению заявки ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» неправомерны, ввиду представления в составе заявки, а также по запросу Заказчика документов, указанных в Закупочной документации. Так, во исполнение требования подпункта 20 пункта 4.4.10 Закупочной документации ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» были представлены квалификационные документы в соответствии с формой 4 (информация о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), а также гарантийное письмо исх. № GD/15-125 от 26.08.2015 с

заключением независимой аудиторской компании, из которых следовало, что учредителями ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез», являются два иностранных юридических лица:

- АТОС ИНТЕРНЭШНЛ БИ.ВИ., с долей участия 99,9%, на основании Договора купли-продажи доли в уставном капитале ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» от 3 декабря 2012 г. между Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез ГмбХ и АТОС ИНТЕРНЭШНЛ БИ.ВИ;

- АТОС ИНВЕСТИССМАН 10 С.А.С., с долей участия 0,1%, на основании Договора купли-продажи доли в уставном капитале ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» от 3 декабря 2012 г. между Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез Фервальтунгс-ГмбХ и АТОС ИНВЕСТИССМАН.

При этом, физические лица в составе участников ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» отсутствуют, как отсутствует конечный бенефициарный владелец. Заказчик доводу Заявителя возразил, сообщив, что участником нарушено требование пункта 2.3.1.4 Закупочной документации, а именно отсутствует информация о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с приложением необходимых документов. В частности, не представлен договор купли-продажи доли (99,9%) в уставном капитале ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез», заключенный 03.12.2012 между Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез ГмбХ и АТОС ИНТЕРНЭШНЛ БИ.ВИ, а также договор купли-продажи доли (0,1%) в уставном капитале ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез», заключенный 03.12.2012 г. между Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез Фервальтунгс-ГмбХ и АТОС ИНТЕРНЭШНЛ ИНВЕСТИССМАН.

В то же время Заказчик отметил, что в заявке также отсутствуют согласия на обработку персональных данных единоличных исполнительных органов (генеральных директоров) юридических лиц, указанных в качестве учредителей общества.

Отсутствие вышеназванных сведений послужило основанием отклонения заявки Заявителя.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 2.3.1.4 Закупочной документации заявка должна включать заполненные формы (4.4.1–4.4.9) и документы, подтверждающие соответствие участника требованиям документации (4.4.10) (форма 4 раздела 4).

Формой 4 Раздела 4 Закупочной документации утвержден перечень квалификационных документов (надежность участника), в их числе:

- анкета Участника;
- декларация субъекта малого или среднего предпринимательства о соответствии критериям, установленным статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»;
- информация о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с приложением необходимых документов;
- информация о субподрядчике (соисполнителе);
- справка о кадровых ресурсах;
- сведения об участии в судебных разбирательствах Участника;
- специальный опыт Участника;
- справка о наличии оборудования, необходимого для выполнения работ (оказания услуг);
- информационное письмо о наличии у участника связей, носящих характер аффилированности с сотрудниками заказчика;
- приложения к форме 4 (перечень документов).

Пунктом 4.4.3 установлена форма для предоставления информации о цепочке

собственников, включая бенефициаров (в том числе, конечных) с приложением необходимых документов. Участник в обязательном порядке подтверждает информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров, следующими документами: Учредительный договор\решение учредителей о создании общества; Устав; Выписка из ЕГРЮЛ; Выписка из реестра акционеров\учредителей; Копии документов, удостоверяющих личность физических лиц; Другие сведения, раскрывающие информацию о цепочке собственников (договор купли-продажи акций, договор доверительного управления, свидетельство о праве на наследство и т.д.).

Таким образом, на основании вышеизложенного пункта документации представляется возможным сделать вывод о том, что участникам необходимо переставить ряд поименованных выше документов, а также другие сведения, раскрывающие информацию о цепочке собственников, при этом отсутствует унифицированная форма и требования к предоставляемым к другим сведениям. Пунктом 4.4.10 Раздела 4 Закупочной документации закреплен перечень документов для участия в Закупке.

В соответствии с подпунктом 20 пункта 4.4.10 Раздела 4 Закупочной документации для участия в Закупке в составе заявке необходимо представить уведомление о получении участником согласия (отказа) на обработку персональных данных от физических лиц, учредителей (участников/акционеров) и лица, наделённого полномочиями единоличного исполнительного органа участника (формы 4.8–4.9). Ознакомившись с заявкой ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез», Комиссия установила, что согласно Выписке из единого государственного реестра юридических лиц от 15.07.2015 № 7725201501214087, представленной в составе заявке, учредителями организации являются:

- АТОС ИНТЕРНЭШНЛ БИ.ВИ. (доля участия 99,9%);
- АТОС ИНВЕСТИССМАН 10 С.А.С. (доля участия 0,1%).

Руководитель юридического лица - Пузо Эдгардс. Согласие которого на обработку персональных данных, во исполнение подпункта 20 пункта 4.4.10 Раздела 4 Закупочной документации, как лица, наделённого полномочиями единоличного исполнительного органа участника, в заявке представлено. В то же время, Комиссия отмечает, что Закупочной документацией не предусмотрена обязанность по предоставлению согласия на обработку персональных данных единоличных исполнительных органов, организаций-учредителей участника, имеющих долю участия в уставном капитале участника закупки. Таким образом, отказе в допуске к участию в Закупке на основании непредоставления данных согласий противоречит требованиям подпункта 20 пункта 4.4.10 Раздела 4 Закупочной документации и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В составе заявке представлена также информационная справка о цепочке собственников, содержащая сведения о собственниках общества, а также сведения подтверждающие право владения соответствующими долями, а именно правообразующие договоры. В дополнение к ранее названному документу Заявителем в адрес Заказчика было направлено гарантийное письмо исх. от 26.08.2015 № GD /15-125, в котором Заявитель информирует об отсутствии у ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» бенефициарных собственников. Участниками ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» являются АТОС ИНТЕРНЭШНЛ БИ.ВИ. и АТОС ИНВЕСТИССМАН 10 С.А.С. Собственником 100% акций указанных компаний является АТОС С.Е. (Франция, 80 куэ Вольтэр — Иммель Ривер Уст — 95870 Безонс). Компания АТОС С.Е. в свою очередь является публичной организацией. Акции АТОС С.Е. размещены на Парижской фондовой бирже Euronext Paris. Также

Заявителем переставлено аудиторское заключение, согласно которому на 31.12.2014 у компании нет контролирующих бенефициарных владельцев. Учитывая изложенные ранее обстоятельства, Комиссия пришла к выводу, что Закупочной документацией установлено требование о необходимости раскрытия информации о цепочке собственников организации, включая конечных бенефициаров.

Между тем, документация о Закупке не содержит положений относительно того какая конкретная информация о конечных бенефициарах и в каком объеме должна быть предоставлена, а также не определена форма документов, необходимых для раскрытия других сведений о цепочке собственников организации.

Вместе с тем, согласно статье 3 Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» бенефициарным владельцем признается физическое лицо, которое в конечном счете прямо или косвенно (через третьих лиц) владеет (имеет преобладающее участие более 25 процентов в капитале) клиентом - юридическим лицом либо имеет возможность контролировать действия клиента. Как было установлено, конечный бенефициар ООО «Атос АйТи Солюшенс энд Сервисез» отсутствует, так как среди лиц, владеющих акциями организаций-учредителей Заявителя отсутствует субъект, владеющий более 25 % в капитале в общества.

Таким образом, требование Закупочной документации в части предоставления в составе заявки информации о конечных бенефициарах не применимо к Заявителю. При этом, доводы Заказчика, о необходимости включения Заявителем в состав заявки договоров, указанных в информационной справка о цепочке собственников, в качестве оснований возникновения права собственности на соответствующие доли, несостоятельны, ввиду отсутствия в Закупочной документации соответствующего требования.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

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.

Учитывая изложенное, действия Заказчика по отклонению заявки Заявителя неправомерны.

В связи с чем, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 1,2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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