

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1965/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.11.2018 г. Москва

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

<...>

в присутствии представителей ФКУ «Войсковая часть 46179» <...>

в отсутствие представителей ООО «ПромТорг», надлежащим образом извещенных о дате, месте и времени заседания Комиссии Московского УФАС России письмом от 31.10.2018 № ИГ/52766/18,

рассмотрев жалобу ООО «ПромТорг» (далее также — Заявитель, Общество) на действия заказчика — ФКУ «Войсковая часть 46179» (далее также – Заказчик) при проведении торгов посредством аукциона на право заключения договора аренды федерального недвижимого имущества (реестровый № 280818/3728201/01, лот № 2) (далее – Аукцион),

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 Заявителя на действия Заказчика при проведении Торгов.

По мнению Заявителя, нарушение его прав со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки от участия в Торгах.

Представители Заказчика против удовлетворения жалобы возражали, представили испрашиваемые документы по спорным Торгам.

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 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 18.07.2017 № 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.

Статьей 17.1 Закона о защите конкуренции установлены особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества.

Согласно части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Частью 3 статьи 17.1 Закона о контрактной системе установлено, что в порядке, предусмотренном частью 1 данной статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

В настоящем случае, как следует из Аукционной документации, предметом конкурентной процедуры является право заключения договора аренды в отношении недвижимого имущества, находящегося в оперативном управлении ФКУ «Войсковая часть 46179».

В силу части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения указанных договоров устанавливается федеральным антимонопольным органом.

Во исполнение указанных требований закона Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67 утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее - Правила).

Согласно представленным материалам и информации на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <https://torgi.gov.ru> 01.10.2018 Заказчиком размещены извещения о проведении Аукциона. Начальная цена лота — 50 097,60 руб.

Датой окончания подачи заявок определено 22.10.2018, датой подведения итогов Аукциона — 26.10.2018.

В соответствии с пунктом 130 Правил Аукционная комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе на предмет соответствия требованиям, установленным документацией об аукционе, и соответствия заявителей требованиям, установленным пунктом 18 Правил.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 23.10.2018 № б/н следует, что заявка Заявителя отклонена от участия в закупочной процедуре со следующим обоснованием: «Предоставление не достоверных сведений. В соответствии с п. 24 Заявитель не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случаях наличия в представленных документах недостоверных сведений.

В соответствии с пунктом 9 аукционной документации (требованиями предъявляемыми к документам, прилагаемым к заявке претендента на участие в аукционе) «Документы, содержащие помарки, подчистки, дописки, исправления, противоречия, ошибки и т.п., за исключением необходимых исправлений ошибок, сделанных Заявителем, которые надлежащим образом заверены уполномоченным лицом путем проставления подписи и печати (для юридических лиц) рядом с исправлениями, при принятии решения о признании лица Претендентом на участие в аукционе, не рассматриваются и считаются не поданными».

В соответствии с вышеуказанным и при рассмотрении документов аукционной комиссией выявлены противоречия:

Заявка подписана «полномочным» представителем ООО «ПромТорг» Печерским А.А., при этом реквизит документа «дата подписания» не заполнен, что не позволяет достоверно определить факт наличия полномочий представителя на совершение сделки в дату подписания заявки на участие в аукционе по доверенности, действие которой начато 18 октября 2018 г.

Решение об участии ООО «ПромТорг» в качестве претендента в аукционе принято единолично исполнительным органом общества 18 октября 2018 г., при этом генеральный директор ООО «ПромТорг» принял решение об участии в аукционе от имени ООО «ПромСырьё», что подтверждается решением № 18/10 от 18.10.2018, таким образом полномочия ООО «ПромТорг» на участие в аукционе документально не подтверждены.

Кроме того, приказ о продлении полномочий генерального директора общества Гостева А.Ю. №5 от 11 сентября 2018 г. подписан не уполномоченным лицом, а именно «Гостевой А.Ю.»

В нарушение п.5 ст. 18 Федерального закона от 2011 г. № 129-ФЗ Запись о вынесении решения о продлении полномочий генерального директора не зарегистрирована в ЕГРЮЛ».

Согласно пункту 120 Заявка на участие в аукционе подается в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе. Подача заявки на участие в аукционе является акцептом оферты в соответствии со статьей 438 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ).

1. По мнению Заявителя, заявка от имени ООО «ПромТорг» вопреки информации, указанной про протоколе рассмотрения заявок, была подана уполномоченным лицом по доверенности от 18.10.2018 № 4.

В соответствии с разделом 9 Аукционной документации для участия в аукционе участник представляет следующие документы:

- заявку (в двух экземплярах), рекомендуемая форма представлена в Приложении №1;
- доверенность на право подписывать и подавать заявку, участвовать в аукционе;
- опись представленных документов (в двух экземплярах), рекомендуемая форма представлена в Приложение №2;
- согласие на обработку персональных данных, рекомендуемая форма представлена в Приложение №3.

Порядок оформления документов:

Заявка оформляется и подписывается участником или его представителем по доверенности.

На заседании Комиссии представители Организатора торгов пояснили, что в поданной заявке Общества отсутствует дата, хотя ее указание предусмотрено формой в Приложении №1.

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 438 ГК РФ акцепт должен быть полным и безоговорочным. Вместе с тем, неуказание даты формирования заявки, по мнению представителей Организатора торгов, не позволяет сделать вывод о безоговорочном характере аферты.

Комиссия оценивает доводы представителей Организатора торгов критически в связи с тем, что все документы, представленные в составе заявки Общества, заверены подписью генерального директора и печатью ООО «ПромТорг». Кроме того, в описи заявки была представлена доверенность с конкретными реквизитами (номером и датой), что указывает на то, что заявка не могла быть сформирована ранее даты получения данной доверенности, так как лицу не могло быть заведомо известно, доверенность будет выдана Обществом. Совокупность названных фактов свидетельствует об отсутствии оснований полагать, что заявка сформирована нелегитимным лицом или помимо воли юридического лица, то есть составлена ранее 18.10.2018. Иного представителями Организатора торгов не доказано.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о неправомерности отклонения заявки Общества по данному основанию и признает данный довод жалобы обоснованным.

1.

1.

2. Также Заявитель считает неправомерным отклонение его заявки от участия в Аукционе по причине представления в составе заявки решения об участии в закупочной процедуре от 18.10.2018 № 18/10, в котором содержится одобрение сделки от имени ООО «ПромСырье», что является опечаткой.

Представители Организатора торгов настаивали на том, что данная опечатка является существенной и не могла быть проигнорирована Аукционной комиссией ввиду того, что в разделе 9 Аукционной документации содержится информация, что документы, содержащие помарки, подчистки, дописки, исправления, противоречия, ошибки и т.п., за исключением необходимых исправлений ошибок, сделанных Заявителем, которые надлежащим образом заверены уполномоченным лицом путем проставления подписи и печати (для юридических лиц) рядом с исправлениями, при принятии решения о признании лица участником Аукциона, не рассматриваются и считаются не поданными.

При таких обстоятельствах, по мнению Организатора торгов, Заявителем в составе заявке не представлено решение об одобрении крупной сделки.

Комиссия признает заявленные довод неосновательными на основании следующего.

В соответствии с подпунктом «д» пункта 121 Правил 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 заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой.

Между тем, согласно пункту 7 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» требование о представлении решения об одобрении крупной сделки не применяется к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

В данном случае, согласно выписке из ЕГРЮЛ, в том числе представленной в составе заявки, единственным участником ООО «ПромТорг» является Гостев А.Ю., занимающий должность генерального директора Общества.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что по данному основанию Организатором торгов неправомерно отклонена заявка Общества ввиду отсутствия требования в действующем законодательстве о представлении решения об одобрении крупной сделки для обществ, состоящих из одного участника, при одновременном обладании таким участником полномочиями единоличного исполнительного органа общества. В связи с чем данный довод жалобы признается обоснованным.

3. Заявитель также обжалует отклонение заявки по причине опечатки в фамилии

генерального директора в Приказе о продлении полномочий от 11.09.2018 № 5.

По мнению представителей Организатора торгов, допущенная Заявителем ошибка в документе, не позволяет определить наличия соответствующих полномочий у лица.

В составе заявки Заявителя представлена выписка из ЕГРЮЛ, согласно которой генеральным директором ООО «ПромТорг» является Гостев А.Ю. Представленная информация исходит от уполномоченного государственного органа, что свидетельствует о достоверности и легитимности содержащихся в такой выписке сведений.

При таких обстоятельствах, Комиссия оценивает доводы Организатора торгов критически в связи с тем, что порок Приказа от 11.09.2018 № 5 не делает нелегитимным полномочия генерального директора Гостева А.Ю., так как в соответствии со сведениями из ЕГРЮЛ, находящимися в открытом доступе и данными, указанными в Решении о переизбрании на должность генерального директора от 10.09.2018 № 4, в совокупности позволяют установить, что генеральным директором ООО «ПромТорг» является Гостев А.Ю.

На основании вышеизложенного, Комиссия признает факт отклонения заявки Общества по данному основанию неправомерным, что свидетельствует об обоснованности данного довода жалобы.

1.

1.

4. Также причиной отклонения заявки Заявителя стало отсутствие в ЕГРЮЛ записи о вынесении решения о продлении полномочий генерального директора.

По мнению представителей Организатора торгов, наличие вышеназванных обстоятельств нарушает пункт 5 статьи 18 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», в соответствии с положениями которого в случае государственной регистрации изменений, внесенных в учредительный документ юридического лица, и (или) в случае внесения в единый государственный реестр юридических лиц изменений, касающихся сведений о юридическом лице, но не связанных с изменениями, внесенными в учредительный документ юридического лица, в единый государственный реестр юридических лиц вносится соответствующая запись.

Комиссия считает, что указанные выводы Организатора торгов основаны на неверном толковании норм материального права.

Как разъяснила ФНС России в Письме от 21.01.2011 № ПА-3-6/114, в случаях, когда изменения сведений о лице, имеющем право действовать без доверенности от имени юридического лица, содержащихся в государственном реестре, не происходит (при продлении полномочий указанного лица), представления в регистрирующий орган заявления не требуется. Аналогичный вывод указан в Приложении № 1 к Письму ФНС России от 31.01.2014 № СА-4-14/1645@ «О направлении правовых позиций в сфере государственной регистрации

юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Таким образом, в случае, если замены лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, не происходит, соответственно, вносить сведения об изменении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, в ЕГРЮЛ не нужно.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о неправомерности отклонения заявки Общества на основании отсутствия записи в ЕГРЮЛ о продлении полномочий генерального директора и признает данный довод жалобы обоснованным.

В соответствии с пунктом 133 Правил на основании результатов рассмотрения заявок на участие в аукционе аукционной комиссией принимается решение о допуске к участию в аукционе заявителя и о признании заявителя участником аукциона или об отказе в допуске такого заявителя к участию в аукционе в порядке и по основаниям, предусмотренным пунктами 24 — 26 Правил, которое оформляется протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе.

Подпунктом 1 пункта 24 Правил установлено, что Аукционная комиссия отклоняет заявку на участие в Аукционе по причине непредставления документов, определенных пунктами 52 и 121 Правил, либо наличия в таких документах недостоверных сведений.

Отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пунктах 24 и 24.1 Правил, не допускается (пункт 25 Правил).

Резюмируя изложенное, изучив материалы дела, доводы жалобы, возражения представителей Организатора торгов, представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Организатора торгов по отклонению заявки ООО «ПромТорг» по основаниям, указанным в протоколе от 23.10.2018 № б/н, являются неправомерными. Следовательно, такие действия Организатора торгов нарушают пункт 25 Правил.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПромТорг» (ОГРН: 1127746110711; ИНН: 7725748269) на действия ФКУ «Войсковая часть 46179» (ОГРН: 1097746778909; ИНН: 7718787411) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов нарушение пункта 25 Правил.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех

месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1965/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.11.2018 г. Москва

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

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 09.11.2018 по делу № 1-00-1965/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФКУ «Войсковая часть 46179» (далее - Организатор торгов) устранить нарушения, допущенные при проведении торгов посредством аукциона на право заключения договора аренды федерального недвижимого имущества (реестровый № 280818/3728201/01, лот № 2) (далее – Аукцион), а именно:

1.

1. Организатору торгов отменить протоколы, составленные в ходе проведения Аукциона.
2. Организатору торгов разместить информацию о вышеуказанных изменениях на официальном сайте для размещения информации о проведении торгов www.forgi.gov.ru (далее — Официальный сайт).
3. Организатору торгов разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения поданных заявок на участие в Аукционе, подведения итогов Аукциона.
4. Организатору торгов рассмотреть поданные заявки на участие в Аукционе с учетом решения Комиссии от 09.11.2018 по делу № 1-00-1965/77-18.
5. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 14.12.2018.

6. Организатору торгов о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 21.12.2018 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.