

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8385/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.06.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев жалобу ООО «Орбита» (далее - Заявитель) на действия АО «Лужники» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем на объектах: 1) Здание многофункционального назначения, по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 15; 2) Здание многофункционального назначения, по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 17; 3) Здание многофункционального назначения, по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 18; 4) Здание многофункционального назначения, по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 20; 5) Входной сервисный павильон у ст. м. Спортивная, по адресу: Новолужнецкий пр., д. 9, стр. 4; 6) Входной сервисный павильон у ст. м. Спортивная, по адресу: Новолужнецкий пр., д. 9, стр. 5; 7) Многофункциональное здание № 5 (аккредитационный центр), по адресу: Новолужнецкий пр., д. 9, стр. 6; 8) Административное здание, по адресу: ул. Лужники, д. 24, стр. 38; 9) Сервисный центр уличных видов спорта по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д.24, стр.16; 10) Павильон общественного питания № 3 (Павильон общественного питания на набережной у 6-го поля) по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 34; 11) Павильон общественного питания №4 (Павильон общественного питания у бассейна (кафе) по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 61; 12) Павильон общественного питания №5 (Павильон общественного питания у бассейна (кафе) по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 60; 13) Павильон общественного питания №1 (Павильон общественного питания на Престижной Аллее (кафе)) по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 42; 14) Павильон общественного питания №2 (Павильон общественного питания на Престижной Аллее (кафе)) по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24, стр. 47; 15) Автономные модульные туалеты №№ 1-15 по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24; 16) Раздевальный павильон футбольных полей Малой спортивной арены на территории АО «Лужники» по адресу: г. Москва, ул. Лужники, д. 24 (реестровый № 32413647107, далее — Закупка),

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 Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), 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 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в Закупке, поскольку его заявка полностью соответствовала требованиям закупочной документации (далее — Закупочная документация).

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее

и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 силу части 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Частью 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался положениями Закона о закупках и Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Лужники», утвержденное Советом директоров АО «Лужники» протоколом от 21.01.2024 №6/н (далее — Положение о закупке).

Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>) 28.05.2024 была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная максимальная цена договора: 259 730 590,61 рублей.

Дата начала подачи заявки: 28.05.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке: 13.06.2024 10:00.

Дата подведения итогов: 21.06.2024.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в процедуре от 20.06.2024 № 32413647107 заявка Заявителя была отклонена на основании следующего:

«Пунктом 29 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» и Положения о закупках товаров, работ, услуг отдельных видов юридических лиц пунктом 14.1.2, а именно:

В соответствии с требованием конкурсной документации пунктом 13 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке» в состав заявки на участие в конкурсе должны входить следующие обязательные документы: надлежащим образом заверенная копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц).

В составе заявки участника не представлена действующая редакция учредительного документа (копия устава не содержит всех зарегистрированных изменений и дополнений)».

Изучив представленные материалы дела, Комиссией установлено следующее.

В силу пункта 13 Информационного сообщения в состав второй части заявки на участие должны входить, в том числе:

2. Надлежащим образом заверенная копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц).

Статьей 52 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) определены учредительные документы юридических лиц.

Согласно пункту 1 статьи 52 ГК РФ юридические лица, за исключением хозяйственных товариществ и государственных корпораций, действуют на основании уставов, которые утверждаются их учредителями (участниками), за исключением случая, предусмотренного пунктом 2 указанной статьи.

При этом в части 1 статьи 12 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Закон об обществах с ограниченной ответственностью) указано, что учредительным документом общества является устав общества.

В соответствии с частью 6 статьи 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее — Закон о государственной регистрации) к заявлению о внесении в единый государственный реестр юридических лиц сведений о том, что юридическим лицом принято решение об изменении места нахождения, должно быть приложено данное решение.

Документы для государственной регистрации изменения адреса юридического лица, при котором изменяется место нахождения юридического лица, не могут быть представлены в регистрирующий орган до истечения двадцати дней с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о том, что юридическим лицом принято решение об изменении адреса юридического лица, при котором изменяется место нахождения юридического лица.

Также частью 2 статьи 54 ГК РФ установлено, что место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

На заседании Комиссии Заявитель отметил, что в составе заявки представлена действующая редакция учредительного документа, а именно в той редакции, когда он был изменен в последний раз.

Также Заявитель отметил, что устав ООО «Орбита» менялся в 2011 году, а в 2013 году вносились изменения о смене адреса, соответствующие документы также приложены в составе заявки. При этом смена адреса ООО «Орбита» производилась в мае 2023 года, но без корректировки устава.

Все действия по смене адреса производились в электронном виде в соответствии с нормами налогового законодательства, в результате Заявителем был получен следующий пакет документов: документ о внесении записи в ЕГРЮЛ о новом адресе; свидетельство о постановке на учет в новой инспекции с указанием нового КПП при этом ИНН останется прежний; уведомление о снятии с учета в старой ИФНС.

Данные документы также были представлены Заказчику в составе заявки.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что все изменения, внесенные в действующую редакцию Устава юридического лица, являются его неотъемлемой частью с момента их государственной регистрации в установленном порядке и действуют до момента регистрации Устава в новой редакции.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что согласно подпункту 519, раздела 25 Выписки из ЕГРЮЛ — 11.05.2023 года, были произведены изменения в Устав ООО «Орбита» (ГРН № «...»), для чего Заявителем были предоставлены в МИФНС № «...» по Ставропольскому краю изменения в Устав от 11.05.2023 г.

В представленном Заявителем в составе заявки листе записи ЕГРЮЛ, от 25.05.2023 в разделе 5, подпункт 23 также содержится информация про произведённые 11.05.2023 года изменения в Устав ООО «Орбита».

Проанализировав материалы приложенные в составе заявки Комиссией установлено, что Заявителем была предоставлена копия Устава от 18.03.2011, содержащая штамп налогового органа с указанием ГРН «...» и датой внесения 25.03.2011.

Комиссия отмечает, что в 2013 Заявителем были внесены изменения о смене адреса местонахождения, с соответствующим дополнением в Устав.

В свою очередь, в соответствии со сведениями из листа записи ЕГРЮЛ от 25.05.2023 также была внесена запись об изменении адреса местонахождения, при этом в указанном случае данные дополнения об изменении Устава отсутствуют.

Комиссия считает необходимым отметить, что в указанном случае было подано заявления по форме Р13014.

В соответствии с пунктом 1 Приказа ФНС России от 31.08.2020 № ЕД-7-14/617@ «Об утверждении форм и требований к оформлению документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств» (далее - Приказ) (Зарегистрировано в Минюсте России 15.09.2020 № 59872) утверждены формы документов, представляемых в регистрирующий орган при государственной регистрации юридических лиц:

- форма № Р13014 «Заявление о государственной регистрации изменений, внесенных в учредительный документ юридического лица, и (или) о внесении изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в Едином государственном реестре юридических лиц» согласно приложению № 4 к настоящему приказу.

То есть, Комиссия обращает внимание, что заявление по данной форме предполагает внесение изменений в учредительные документы.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что решение комиссии Заказчика в части признания заявки Заявителя не соответствующей требованиям Закупочной документации по основаниям, указанным в протоколе рассмотрения вторых частей заявок, является правомерным.

В силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Организатора торгов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает нарушения Закона о закупках со стороны Заказчика, так как при проведении Закупки Заказчик

действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора торгов нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы **Заявителя**.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Орбита» (ИНН: «...»; ОГРН: «...») на действия АО «Лужники» (ИНН: «...»; ОГРН: «...») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.06.2024 № «...».

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.