

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2215/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.02.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Энергопто», АО Банк ГПБ,

рассмотрев жалобу ООО «Энергопто» (далее — Заявитель) на действия Банк ГПБ (АО) (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по разработке и согласованию с ПАО «МОЭК» документации на внутренние системы теплоснабжения, документации на реконструкцию центрального теплового пункта и заключение договора о подключении объекта Банка ГПБ (АО), расположенного по адресу: г. Москва, Озерковская наб., д.24 (стр. 1-4 и подземная автостоянка) для нужд Банка ГПБ (АО)» (реестровый № ГП272176, на сайте:

<https://etpgpb.ru/procedure/tender/etp/726920-vypolnenie-rabot-po-razrabotke-isoglasovaniyu-s-pao-moek-dokumentatsii-na-vnutrennie-sistemy-teplotrebleniya-dokumentatsii-na-rekonstruktsiyu-tsentralnogo-teplovogo-punkta-i-zaklyucheniedogovora-o-podklyucheni-obekta-banka-gpb-ao-raspolzhenogo-po-adresu-g-moskvaozerkovskaya-nab-d-24-str-1-4-i-podzemnaya-avtostoyanka-dlya-nuzhd-banka-gpb-ao/>, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 14.02.2023 № 28/10591/23.

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.

Согласно доводам жалобы, нарушения со стороны Заказчика выражены в неправомерном отклонении заявки Заявителя, а также установлении неправомерных положений документации в части требования о банковском сопровождении, а также права участников на направление запросов на разъяснения документации и права Заказчика не заключать договор по итогам закупки.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, а также пояснил, что проведение АО Банк ГПБ запроса предложений не является закупочной процедурой и не подпадает под требования Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что на основании пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного и муниципального имущества.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) данный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе:

1) государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обращения с твердыми коммунальными отходами, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

2) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1

настоящей части юридическим лицам;

3) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам;

4) бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, при осуществлении им закупок;

5) государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, при осуществлении закупок;

6) федеральными государственными унитарными предприятиями, имеющими существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, за исключением случаев осуществления такими предприятиями закупок за счет субсидий, предоставленных из федерального бюджета на осуществление на территории Российской Федерации капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Российской Федерации и (или) на приобретение на территории Российской Федерации объектов недвижимого имущества в государственную собственность Российской Федерации.

При осуществлении своей закупочной деятельности Заказчик руководствуется действующим законодательством, а также Положением о выборе поставщиков товаров, работ и услуг в Банке ГПБ (АО) и иными нормативно-правовыми документами Заказчика.

На основании пункта 2.2.1 документации запрос предложений не является торгами (конкурсом, аукционом) или публичным конкурсом в соответствии со статьями 447-449 части первой и статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации и не накладывает на Организатора запроса предложений обязательств, установленных указанными статьями Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с п. 2.1 ст. 1 Закона о закупках действие настоящего Федерального закона (за исключением случаев, указанных в части 5 настоящей статьи) не распространяется на юридические лица, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности не превышает пятьдесят процентов, на их дочерние хозяйственные общества и дочерние хозяйственные общества последних.

На момент проведения закупочной процедуры уставный капитал Банка сформирован в сумме 246 853 536 800 (Двести сорок шесть миллиардов восемьсот пятьдесят три миллиона пятьсот тридцать шесть тысяч восемьсот) рублей и разделен на 623 030 736 (Шестьсот двадцать три миллиона тридцать тысяч семьсот тридцать шесть) обыкновенных именных акций номинальной стоимостью 50 (Пятьдесят) рублей каждая, 89 954 000 (Восемьдесят девять миллионов девятьсот пятьдесят четыре тысячи) привилегированных именных акций типа А номинальной стоимостью 1 000 (Одна тысяча) рублей каждая, особенности правового режима которых установлены статьей 4 Федерального закона от 13.10.2008 № 173-ФЗ «О дополнительных мерах по поддержке финансовой системы Российской Федерации», и 12 574 800 (Двенадцать миллионов пятьсот семьдесят четыре тысячи восемьсот) привилегированных именных акций типа Б номинальной стоимостью 10 000 (Десять тысяч) рублей каждая, особенности правового режима которых установлены федеральным законодательством, в том числе статьей 3.2 Федерального закона от 29.12.2014 № 451-ФЗ «О внесении изменений в статью 11 Федерального закона «О страховании вкладов в банках Российской Федерации» и статью 46 Федерального закона «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» и частью 6 статьи 15 Федерального закона от 23.12.2003 № 177-ФЗ «О страховании вкладов в банках Российской Федерации» (размещенные акции).

В соответствии с Законом о закупках при расчете долей юридических лиц, перечисленных в п. 1 ч. 2 ст. 1, в уставных капиталах хозяйственных обществ не учитываются:

1) привилегированные акции банков, указанные в ч. 1 ст. 3.2 Федерального закона от 29.12.2014 № 451-ФЗ «О внесении изменений в статью 11 Федерального закона «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации» и статью 46 Федерального закона «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» (ч. 5 ст. 3.2 Федерального закона от 29.12.2014 № 451-ФЗ);

2) привилегированные акции кредитных организаций, которые приобретаются за счет средств, определенных в ч. 3 ст. 4 Федерального закона от 13.10.2008 № 173-ФЗ «О дополнительных мерах по поддержке финансовой системы Российской Федерации» (ч. 6 ст. 4 Федерального закона от 13.10.2008 № 173-ФЗ).

Следовательно, привилегированные акции Заказчика не учитываются при расчете долей юридических лиц, перечисленных в п. 1 ч. 2 ст. 1 Закона о Закупках, в уставном капитале в целях определения юридических лиц, на которые распространяются требования к закупкам товаров, работ, услуг, установленные Законом о закупках.

Исходя из размера уставного капитала, количества акций и их цены следует, что доля в уставном капитале Банка ГПБ (АО) привилегированных акций, которые, в соответствии с вышеизложенными положениями законодательства, не учитываются при расчете долей, принадлежащих юридическим лицам в уставном капитале Банка ГПБ (АО) в целях установления распространения требований к закупке товаров, работ, услуг, установленных Законом о закупках, составляет 87,3806 %. Таким образом, доли в уставном капитале Банка, учитываемые для целей установления распространения требований к закупке товаров, работ, услуг, установленных Законом о закупках не могут составлять более 12,6194 %.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик не входит в круг лиц,

указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

При этом Заявителем не представлено доказательств того, что проведение вышеуказанного запроса предложений является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, с учетом имеющихся материалов, Комиссия приходит к выводу о том, что АО Банк ГПБ не является субъектом Закона о закупках, а обязательность проведения Закупки в силу норм действующего законодательства не доказана, что свидетельствует об отсутствии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного и руководствуясь частью 1 статьи 18.1, пунктом 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Энергопто» на действия Банк ГПБ (АО) при проведении Закупки без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.02.2023 № НП/7132/23.

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