

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-385/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.02.2019 г. Москва

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

в отсутствие представителей ООО «АСК «Альфа» (извещены надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы письмом Московского УФАС России от 20.02.2019 № ПО/7661/19),

рассмотрев жалобу ООО Ассоциация Строительного Контроля «Альфа» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГАУК г. Москвы «Парк культуры и отдыха «Сокольники» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания, расположенного на территории ГАУК г. Москвы «ПКиО «Сокольники» по адресу: Богородское шоссе, дом 18, строение 2 (реестровый № 31907411781)(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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Общества от участия в Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее также — Положение о закупках) размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 30.01.2019 заявке

Общества отказано в допуске к участию в Закупке по следующему основанию:

«Заявка не соответствует требованиям конкурсной документации.

В соответствии с п.8.2.8. Извещения о проведении конкурса конкурсной документации, участник в составе заявки должен представить «Решение об одобрении крупной сделки в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством РФ и если для участника процедуры закупки выполнение работ, являющихся предметом договора являются крупной сделкой... В случае если для данного участника процедуры закупки выполнение работ, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки в заявке указывает о том, что данная сделка не является для него крупной... Решение об одобрении крупной сделки должно содержать указание на предмет закупки и начальную (максимальную) цену договора.

Участник закупки представил Решение №7 от 19 марта 2018г. об одобрении крупных сделок на участие в открытых аукционах в электронной форме с максимальной суммой 100 млн. руб. по каждой сделке. Способ закупки в решении не соответствует способу проводимой закупки. Предмет закупки и начальная (максимальная) цена договора в решении об одобрении не указаны. На основании п.14.4. Положения о закупках участник не допускается закупочной комиссией к участию в закупке».

Комиссия, заслушав возражения Заказчика, оценив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимной связи, установила следующее.

Положением о закупках установлены обязательные требования к составу заявки на участие в закупке, в том числе требование к содержанию документа «Решение об одобрении крупной сделки».

Пунктом 15.1.5 Положения о закупках установлено, что решение об одобрении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и если для участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделки. Решение об одобрении крупной сделки должно содержать указание на предмет закупки и начальную (максимальную) цену договора.

В случае, если для данного участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки в заявке указывает о том, что данная сделка не является для него крупной.

В случае, если получение указанного решения до истечения срока подачи заявок на участие в закупке для участника процедуры закупки невозможно в силу необходимости соблюдения установленного порядка созыва заседания органа, к

компетенции которого относится вопрос об одобрении крупных сделок участник процедуры закупки обязан представить письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем процедуры закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора.

На основании указанного требования Положения о закупках информация о предоставлении решения об одобрении крупной сделки включена в пункт 8.2.8 Закупочной документации.

Представитель Заказчика пояснил, что Общество представило решение № 7 от 19.03.2018 об одобрении крупных сделок на участие в открытых аукционах в электронной форме с максимальной суммой 100 млн.руб. по каждой сделке.

Вместе с тем, как указывает представитель Заказчика, способ закупки в указанном решении не соответствует способу проводимой закупки. Также Обществом в решении об одобрении крупной сделки не были указаны предмет закупки и начальная (максимальная) цена договора.

На основании вышеизложенного, Закупочная комиссия пришла к выводу отказать в допуске заявке Общества.

Вместе с тем Комиссия признает жалобу ООО «АСК «Альфа» обоснованной.

Как следует из материалов дела, участником закупки в составе заявки представлено Решение №7 от 19 марта 2018г. об одобрении крупных сделок на участие в открытых аукционах в электронной форме с максимальной суммой 100 млн. руб. по каждой сделке. Способ закупки в решении не соответствует способу проводимой закупки. Предмет закупки и начальная (максимальная) цена договора в решении об одобрении не указаны.

При этом в силу п. 1 ст. 46 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 № 14-ФЗ (далее – Закон № 14-ФЗ) крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности при этом: связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества; предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

Также законом определено, что под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, которые приняты в деятельности соответствующего общества либо иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки таким обществом ранее, если такие сделки не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.

Приведенные выше законодательные положения позволяют сделать вывод, что действующее законодательство, предъявляя требование о необходимости получения одобрения на совершение крупной сделки исходит из двух критериев: сделка должна выходить за пределы обычной хозяйственной деятельности и должна быть направлена на отчуждение или приобретение имущества цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества.

В свою очередь, в силу положений документации необходимость предоставления одобрения крупной сделки возникает у участника закупки, если такая обязанность возникает у заявителя в силу требований действующего законодательства и корпоративных требований самого общества.

Таким образом, указанное Решение, представленное в составе заявки участником закупки, подтверждает волеизъявление единственного участника закупки об одобрении крупных сделок на участие в аукционах в электронной форме с максимальной суммой 100 000 000 рублей. Вместе с тем, Закон № 14-ФЗ не ставит в зависимость является ли сделка крупной или не является таковой от способа определения закупки, поскольку в контексте ст. 46 указанного закона юридическим фактом, влияющим на статус сделки, является сама сумма такой сделки, а не условия ее заключения. Как указывает закон крупная сделка должна выходить за пределы обычной хозяйственной деятельности и должна быть направлена на отчуждение или приобретение имущества цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества. Таким образом, даже если принять во внимание, что в решение указана иная форма торгов (аукцион, а не конкурс), в свою очередь, волеизъявление единственного участника закупки направлено на одобрение всех сделок с максимальной суммой 100 000 000 рублей.

Кроме того, Комиссия Управления отмечает, что по своей юридической значимости решение об одобрении крупной сделки необходимо к представлению когда лицо признано победителем конкурентной процедуры и в целях легитимности заключения договора с таким лицом (по цене фактически сложившейся по результатам торгов, а не по НМЦ) заказчик должен удостовериться в правомерности заключения договора. В связи с чем такой документ как решение подлежат представлению непосредственно на этапе заключения договора, в связи с чем заказчику целесообразно было (в случае у него сомнений в выражении волеизъявления единственного участника общества об одобрении им сделки, подлежащей заключению по результатам торгов), он мог запросить такое уточнение непосредственно на стадии заключения, не отклоняя участника закупки. При том, что п. 8.2.8 документации в принципе предоставлял такую возможность, в случае, если участник закупки в силу корпоративных ограничений не может представить такое решение в составе заявки, что также свидетельствует об отсутствии для заказчика каких либо негативных последствий при указанном правовом подходе. Обратное заказчиком не доказано.

Комиссии Управления представляется очевидным, что члены Закупочной комиссии формально подошли к оценке сведений, представленных в заявке Заявителя, не исходили из действительных потребностей Заказчика. Необходимо отметить, что заказчики при осуществлении закупок должны руководствоваться, в том числе принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных

средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика. Вместо этого, члены Закупочной комиссии Заказчика предпочли отклонение заявки Общества по формальному основанию.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при осуществлении закупок товаров, работ, услуг заказчика руководствуются в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Формализм при оценке заявок, когда документы отклоняются только по тому основанию, что не соответствуют определенной форме, противоречит принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Оценивая поведение Заказчика, в том числе в ходе допуска заявок, Комиссия исходит из того, в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Отклонение же заявки участника по основаниям представления им обозначенных документов, но не устроивших Заказчика по формальным причинам, явно противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

При таких обстоятельствах у Заказчика отсутствуют правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

С учетом указанного принципа Заказчик не должен подвергать сомнению подлинность представленных участниками Закупки документов и сведений. При этом в случае возникновения сомнений Заказчик должен направить соответствующие запросы информации, а не отклонять заявку участника без достаточных на то оснований.

Указанные основания для отклонения заявки оцениваются Комиссией критически, как сугубо формальные, не соответствующие основной цели проведения закупок - удовлетворению потребности заказчика путем выбора наилучшего предложения на конкурентной основе.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика, выразившихся в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Закупке, нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и признает жалобу обоснованной.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АСК «Альфа» (ИНН: 3459067284) на действия ГАУК г. Москвы «Парк культуры и отдыха «Сокольники» (ИНН: 7718059719) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-385/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.03.2019 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 07.03.2019 № 1-00-385/77-19,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГАУК г. Москвы «Парк культуры и отдыха «Сокольники» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания, расположенного на территории ГАУК г. Москвы «ПКиО «Сокольники» по адресу: Богородское шоссе, дом 18, строение 2 (реестровый № 31907411781) (далее — Закупка), а именно:

1.
 1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
 2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на официальном сайте единой информационной системе в

сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Единая информационная система; Официальный сайт) в сети Интернет.

3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.
4. Заказчику провести рассмотрение поступивших заявок с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 07.03.2019 № 1-00-385/77-19.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 03.06.2019.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 05.06.2019 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.
 1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
 2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.