

РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-265/2022

21 февраля 2022 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

...

рассмотрев посредством ВКС жалобу общества с ограниченной ответственностью Инжиниринговая компания «Наратай энерджи» (далее – ООО ИК «Наратай энерджи») (вх. № 227-ЭП/22 от 10.02.2022 г.) на действия заказчика Акционерного общества «Региональные электрические сети» (далее – АО «РЭС») при проведении торгов в форме конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных работ по реконструкции КЛ-10кВ ТП-621ю-м/м 449ю (сообщение № 32111009989 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>),

в присутствии ...

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО ИК «Наратай энерджи» (вх. № 227-ЭП/22 от 10.02.2022 г.) на действия АО «РЭС» при проведении торгов в форме конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных работ по реконструкции КЛ-10кВ ТП-621ю-м/м 449ю (сообщение № 32111009989 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

Заявитель сообщил следующее.

ООО ИК «Наратай энерджи» приняло участие в конкурсе в электронной форме № 32111009989 на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных работ по реконструкции КЛ-10кВ ТП-621ю-м/м 449ю (№ 32111009989), заказчиком которого являлось АО «РЭС».

Протоколом рассмотрения заявок на участие в процедуре 32111009989 от 27 января 2022 года заявка ООО ИК «Наратай энерджи» признана несоответствующей требованиям документации, участнику отказано в допуске (п. 5.2 Протокола). Основанием для вынесения решения в отношении заявки подателя жалобы указано: «Не соответствует требованиям согласно п.23.1 Раздела 15 (Информационная карта) документации о закупке».

Заявка подателя жалобы была отклонена конкурсной комиссией с формулировкой: «Не соответствует требованиям согласно п. 23.1 Раздела 15 (Информационная карта) документации о закупке».

Участником закупки в адрес Заказчика направлено письмо исх. № 14-Т от 27 января 2022 с просьбой о разъяснении причин отказа. Заказчиком направлено уведомление исх. № 11-13-12 от 28.01.2022 о принятии обращения к рассмотрению. По состоянию на 06.02.2022 ответ от Заказчика не получен.

Податель жалобы указывает на невозможность установления конкретного несоответствия требованиям, допущенного участником, так как конкурсная комиссия не указала в чем именно заявка участника не соответствует требованиям документации, сославшись на пункт с общей формулировкой.

Доводы жалобы ООО «ИК «Наратай Энерджи» сводятся к несогласию с отклонением заявки, бездействием заказчика по направлению ответа на запрос о разъяснении.

АО «РЭС» представило следующие возражения на доводы жалобы (вх. № 879-ЭП/22 от 21.02.2022 г.).

Доводы возражений АО «РЭС» сводятся к правовой позиции о необоснованности жалобы ООО ИК «Наратай Энерджи».

АО «РЭС» разместило на электронной торговой площадке www.roseltorg.ru и в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru извещение о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных работ по реконструкции КЛ-10кВ ТП-621ю-м/м 449ю.

Исходя из постановления Президиума ВАС РФ от 28.12.2010 г. № 11017/10 по делу № А06-6611/2009 и Определения ВС РФ от 31.07.2017 г. по делу № А40-3315/2016, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения закупок, является выявление в результате конкурентной процедуры лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям повышения эффективности, результативности осуществления закупки.

Согласно п. 23.1 Информационной карты закупки участник закупки не допускается к оценке в случае несоответствия заявки требованиям, указанным в документации о закупке, в том числе и приложениях к ней.

В силу п. 2 Приложения № 3 к документации о закупке одним из требований к участникам закупки является отсутствие просроченных, неисполненных или ненадлежащим образом исполненных обязательств перед АО «РЭС» и АО «РЭМиС», возникших по вине участника закупки.

С целью предупреждения экономических и антимонопольных рисков в сфере закупочной и договорной работы в АО «РЭС» и его дочерних и зависимых обществах в АО «РЭС» утвержден Регламент о порядке ведения в АО «РЭС» Реестра недобросовестных организаций (далее - Регламент).

26.09.2016 г. ООО «Наратай Энерджи» было внесено в Реестр недобросовестных организаций АО «РЭС» (далее - РНО) за нарушение сроков и низкое качество выполнения работ по договорам с дочерней организацией АО «РЭС» - АО «РЭМиС» (Протокол № 40).

Ненадлежащее исполнение обязательств ООО «Наратай Энерджи» перед АО «РЭМиС» подтверждается судебными актами: Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 05.10.2017 г. по делу № А45-22369/2016, Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 24.08.2018 г. по делу № А45-10004/2017, Определением Верховного суда РФ № 304-ЭС20-22290 от

01.02.2021 г. по делу № А45- 27584/2019.

В 2020 г. в рамках иной закупочной процедуры Дирекция по безопасности АО «РЭС» провела в отношении ООО ИК «Наратай Энерджи» проверку, по результатам которой установлено следующее:

	ООО «Наратай Энерджи» (ИНН 0323355106)	ООО ИК «Наратай Энерджи» (ИНН 5406804650)
Сведения о регистрации /состоянии юридического лица	Находится в стадии ликвидации Сведения о правопреемнике - ООО ИК «Наратай Энерджи» (ИНН 5406804650)	Создано 26.02.2020 г. путем реорганизации в форме выделения Сведения о правопреемнике - ООО «Наратай Энерджи» (ИНН 0323355106)
Адрес	р.п. Кольцово, д. 18А, этаж/пом. цоколь 9 сведения недостоверны	г. Новосибирск, ул. Коммунистическая, 48А, офис 721

Лицо, имеющее право без доверенности действовать от имени юр. лица	<...> (Ликвидатор)	ООО «Светлый путь»
Участники/ учредители	<...> (ранее вторым учредителем было указано ООО «Светлый путь»)	ООО «Светлый путь» <...>, (ранее по состоянию на 29.04.2020 - ООО «Светлый путь», <...>)
Основной вид деятельности	43.21. Производство электромонтажных работ	43.21. Производство электромонтажных работ
Дополнительные виды деятельности	35.11.2, 35.11.4, 35.14, 43.11, 43.12, 43.29, 43.39, 46.52.2, 46.69, 46.90	35.11.2, 35.11.4, 35.14, 43.11, 43.12, 43.29, 43.39, 46.52.2, 46.69, 46.90

По мнению АО «РЭС» учредители ООО «Наратай Энерджи» и ООО ИК «Наратай Энерджи» являются тождественными, в рамках проведения иной закупочной процедуры в 2020 г. ООО ИК «Наратай Энерджи» (зарегистрированное 26.02.2020 г.) представило в АО «РЭС» референц-лист с указанием аналогичных работ, выполненных ООО «Наратай Энерджи» в период с 2016 г.

В силу вышеизложенного 07.05.2020 г. ООО ИК «Наратай Энерджи» внесено в Реестр недобросовестных организаций АО «РЭС» по п. 2.2.4 Регламента (Протокол

№ 4).

В соответствии с п. 2.2.4 Регламента основанием отнесения организации к недобросовестной является наличие достоверной информации об изменении реквизитов организации, находящейся в РНО (смена наименования, организационно-правовой формы, ее преобразование), либо о регистрации в налоговых органах новой организации с указанием установочных данных руководителя, учредителя, бенефициара, направлений деятельности организации, находящейся в РНО, с использованием ее персонала, материальных ресурсов и транспорта, с целью маскировки действий по уходу от ответственности перед Обществом и последующего участия в закупочных процедурах под другим наименованием.

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей.

Обстоятельства аффилированности (взаимозависимости) признаются судебной практикой юридически значимыми для уяснения согласованной (истинной) воли таких субъектов и направленности их материально-правового интереса в хозяйственном обороте для цели защиты прав и законных интересов третьих лиц, в том числе для поднятия «корпоративной вуали» (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24.04.2012 г. № 16404/11).

Заказчик сообщает, что при «снятии корпоративной вуали» с ООО ИК «Наратай Энерджи» указанное юридическое лицо лишается правосубъектности и не может рассматриваться как самостоятельный субъект права. Последствием «снятия корпоративной вуали» является применение к ООО ИК «Наратай Энерджи» термина «юридическая фикция», а также его полное отождествление с ООО «Наратай Энерджи» как «единой корпорации».

Ссылка в протоколе на несоответствие пункту 23.1 Раздела 15 Документации о закупке (Информационной карты закупки) в качестве основания отклонения заявки ООО ИК «Наратай Энерджи» является достаточной и не свидетельствует о нарушении принципа информационной открытости закупки.

Подпункт «б» п. 3 ч. 13 ст. 3.2 Закона о закупках обязывает заказчика указать в протоколе положение документации о закупке, которым не соответствует заявка, и не закрепляет обязанности по дополнительному обоснованию причины отклонения заявки.

В ответ на запрос ООО ИК «Наратай Энерджи» АО «РЭС» направило в адрес указанной организации ответ № 11-13-13 от 10.02.2022 г. с разъяснением причин отклонения заявки.

По результатам проведения закупочной процедуры АО «РЭС» заключило с победителем конкурса договор № ИП-а-69-22-00364 от 14.02.2021 г. - до получения уведомления о поступлении жалобы, что исключает ничтожность такого договора (размещен в Реестре Федерального Казначейства, реестровый номер

55406291470220001730000).

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

30.12.2021 года в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) АО «РЭС» опубликовало извещение № 32111009989, а также на электронной торговой площадке: <http://roseltorg.ru> о проведении торгов в форме конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных работ по реконструкции КЛ-10кВ ТП-621ю-м/м 449ю.

24.01.2022 – дата окончания подачи заявок.

02.02.2022 – дата подведения итогов.

Согласно протоколу от 01.02.2022 № 3063 подведения итогов конкурса в электронной форме, заявка ООО ИК «Наратай Энерджи» отклонена согласно п. 23.1 Раздела 15 Информационной карты. Заявки иных участников (ООО «Энергостройспектр», ООО «Сибинвестстрой», ООО «Компания инжиниринг энергосистем», ООО «Энергонск», ООО «Рэмком», АО «Ремонтэнергомонтаж и сервис», ООО «Гобино», ООО «Сибирьэлектрострой», ООО «Амком») допущены к участию в конкурсе. Победителем конкурса признан участник АО «Ремонтэнергомонтаж и сервис».

В соответствии с п. 23.1 Раздела 15 Информационной карты документации о закупке, к оценке не допускаются участники закупки в случае несоответствия заявки участника на участие в закупке требованиям, указанным в данной документации о закупке, в том числе Приложениях к ней.

Согласно п. 5.1 Документации о закупке требования к участникам закупки и перечень документов, подтверждающих соответствие установленным требованиям, указаны в Приложении №3 (Требования к участникам закупки) к настоящей документации о закупке.

На основании п. 12.5 Документации о закупке к оценке и сопоставлению заявок на участие в закупке допускаются только участники закупки, заявки которых соответствуют требованиям, установленным настоящей документацией о закупке.

Согласно п. 12.4 Документации о закупке в случае если заявка участника закупки или сам участник закупки не отвечают какому-либо требованию, указанному в Приложении №3 (Требования к участникам закупки) к настоящей документации о закупке, такая заявка отклоняется.

В силу п. 2 Приложения № 3 к Документации о закупке одним из требований к участникам закупки является отсутствие просроченных неисполненных или ненадлежащим образом исполненных обязательств перед АО «РЭС» и АО «РЭМиС», возникших по вине участника закупки.

Из буквального толкования данного требования к участникам закупки следует, что просроченные неисполненные или ненадлежащим образом исполненные обязательства перед АО «РЭС» и АО «РЭМиС» должны отсутствовать именно у участника закупки. Иных требований в данной части Документация о закупке не

содержит.

Соответственно, наличие ненадлежащим образом исполненных договоров у иных лиц, прямо либо косвенно связанных, в том числе аффилированных, с участником закупки не является основанием для отклонения заявки.

Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 58 Гражданского кодекса РФ при выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При этом, на рассмотрении жалобы Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО ИК «Наратай Энерджи» пояснил, что ООО ИК «Наратай Энерджи» не является правопреемником по договору подряда № РС 516/124 от 08.06.2015 г., на который ссылается АО «РЭС». В свою очередь передаточный акт или иные доказательства, свидетельствующие о передаче обязательств по договору подряда № РС 516/124 от 08.06.2015 г. в ООО ИК «Наратай Энерджи», АО «РЭС» не представлены.

Следовательно, отклонение заявки ООО ИК «Наратай Энерджи» на основании того, что по мнению АО «РЭС» учредители ООО «Наратай Энерджи» и ООО ИК «Наратай Энерджи» являются тождественными, и при этом ООО «Наратай Энерджи» имеет ненадлежащим образом исполненные обязательства перед АО «РЭМиС», является неправомерным и противоречит требованиям Документации о закупке.

Ссылка АО «РЭС» на факт внесения ООО ИК «Наратай Энерджи» в Реестр недобросовестных организаций, который ведется на основании Регламента о порядке ведения в АО «РЭС» Реестра недобросовестных организаций, утвержденного Приказом АО «РЭС» № 98 от 29.01.2020 г., не подтверждает правомерность отклонения заявки Общества, поскольку Законом о закупках предусмотрен только реестр недобросовестных поставщиков, в который включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров. Аналогичный реестр предусмотрен Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В п.п. 5, 6 Приложения № 3 к Документации о закупке установлено требование об отсутствии сведений об участнике в реестрах недобросовестных поставщиков, предусмотренных как Законом о закупках, так и Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В данном случае ни ООО ИК «Наратай Энерджи», ни ООО «Наратай Энерджи» в указанные выше реестры недобросовестных поставщиков не включены.

При этом требования об отсутствии сведений об участнике в Реестре недобросовестных организаций, который ведется на основании Регламента о порядке ведения в АО «РЭС» Реестра недобросовестных организаций, утвержденного Приказом АО «РЭС» № 98 от 29.01.2020 г., Документация о закупке не

содержит.

Таким образом, согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Действующими нормами права не установлен термин «корпоративная вуаль». Также Закон о закупках не устанавливает препятствий для участия в закупке лицам, к которым заказчик имеет претензии к выполнению работ.

Таким образом, в действиях АО «РЭС» при проведении торгов в форме конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных работ по реконструкции КЛ-10кВ ТП-621ю-м/м 449ю (сообщение № 32111009989 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) усматривается нарушение порядка организации и проведения торгов.

При этом в связи с тем, что АО «РЭС» по результатам проведения закупочной процедуры АО «РЭС» заключило с победителем конкурса договор № ИП-а-69-22-00364 от 14.02.2021 г. (до получения уведомления о поступлении жалобы, что исключает ничтожность такого договора (размещен в Реестре Федерального Казначейства, реестровый номер 55406291470220001730000)), Комиссией Новосибирского УФАС России принято решение не выдавать предписание.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО ИК «Наратай энерджи» (вх. № 227-ЭП/22 от 10.02.2022 г.) на действия АО «РЭС» при проведении торгов в форме конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных, пусконаладочных работ по реконструкции КЛ-10кВ ТП-621ю-м/м 449ю (сообщение № 32111009989 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) обоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.