

Исх. №АБ-04/11328 от 25.08.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика АО "АЛЬМЕТЬЕВСКИЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ" – <...> – (должностное лицо) по доверенности, <...> – (должностное лицо) по доверенности, в отсутствие заявителя *<...> – (физическое лицо) о месте и времени рассмотрения жалобы извещенного надлежащим образом, рассмотрев жалобу <...> – (физическое лицо) (вх. №11038/ж от 11.08.2020г.) на действия заказчика АО "АЛЬМЕТЬЕВСКИЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ" при проведении закупки №32009375828 на предмет: «Поставка коллекторов INGE (T-Rack). (2425381)»,

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении закупки №32009375828 размещено в Единой информационной системе 04.08.2020 года.

Способ проведения закупки: Открытый запрос предложений в электронной форме.

Начальная (максимальная) цена договора — 1 071 321,34 руб.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

3) размещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а

также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с указанными положениями Закона о закупках, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 18.07.2011 г. N 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.

Комиссия по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика, а также позиции заказчика, изучив представленные сторонами материалы, приходит к следующим выводам.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках 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).

Частью 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.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО "Альметьевские тепловые сети" (далее – Положение), утвержденным Протоколом заседания Совета директоров АО «АПТС» №9 от 01.05.2019 г., а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Относительно довода заявителя о неправомерности установления требования к участникам закупки об отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам и предоставлении в составе заявки справки ФНС.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 2.9.1.5. Положения у участника должна отсутствовать просроченная задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные

внебюджетные фонды по состоянию на момент подачи заявки на участие в закупочных процедурах.

В соответствии с пунктом 2.5 Закупочной документации установлено требование к участникам закупки об отсутствии у участника закупки задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды.

В соответствии с пунктом 8.2 Закупочной документации участники, принимающие участие в закупке, обязаны предоставить на www.b2b-center.ru копии следующих документов в электронном виде в формате PDF, а именно:

- справка территориального органа ФНС по месту регистрации Поставщика (код по КНД 1120101), подтверждающая отсутствие у Поставщика неисполненной обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, иных обязательных платежей, подлежащих уплате в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах.

Согласно пояснениям Заказчика установление указанного требования обусловлено целью проявления должной осмотрительности и осторожности во избежание возникновения рисков ненадлежащего исполнения контракта.

Указанное требование установлено Заказчиком в аукционной документации и Положении о закупках и применено в равной степени ко всем участникам.

Кроме того, возможность предоставления справки предусмотрена как в бумажном, так и в электронном виде (пп.7,8 приложения №2 к Приказу ФНС России от 20.01.2017 №ММВ-7-8/20@), установленные Приказом ФНС (подпункт 6,7 п.13 Приказ ФНС России от 08.07.2019 N ММВ-7-19/343@) сроки предоставления справки (в течение 10 рабочих дней) являются максимальными, что не означает факт предоставления указанных сведений исключительно на 10 рабочий день.

Доказательств, подтверждающих, что установленные требования не позволяют участникам принять участие в Запросе предложений, а также ограничивает круг участников Запроса предложений, заявителем не представлено.

На основании изложенного, доводы заявителя не находят своего подтверждения и признаны Комиссией необоснованными.

Относительно довода заявителя о неправомерности установления требования к участникам о соответствии вида деятельности, содержащегося в выписке из ЕГРЮЛ, выполняемым работам (услугам) в рамках закупки.

В соответствии с пунктом 2.10 Закупочной документации установлено требование к участникам закупки о следующем:

«Вид деятельности организации, содержащейся в выписке из ЕГРЮЛ, должен соответствовать выполняемым работам (услугам)».

В соответствии с пунктом 1 статьи 49 ГК РФ юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительном документе (статья 52), и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

В соответствии с пунктом 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 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 12 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" Устав общества, утвержденный учредителями (участниками) общества, должен содержать:

полное и сокращенное фирменное наименование общества;

сведения о месте нахождения общества;

сведения о составе и компетенции органов общества, в том числе о вопросах, составляющих исключительную компетенцию общего собрания участников общества, о порядке принятия органами общества решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;

сведения о размере уставного капитала общества;

права и обязанности участников общества;

сведения о порядке и последствиях выхода участника общества из общества, если право на выход из общества предусмотрено уставом общества;

сведения о порядке перехода доли или части доли в уставном капитале общества к другому лицу;

сведения о порядке хранения документов общества и о порядке предоставления обществом информации участникам общества и другим лицам;

иные сведения, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

Устав общества может также содержать иные положения, не противоречащие настоящему Федеральному закону и иным федеральным законам.

На основании вышеизложенных положений статьи 52 ГК РФ и части 2 статьи 12 Федерального закона от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" следует, что действующее законодательство, предъявляющее требования к содержанию учредительных документов, не содержит специальных императивных требований о наличии в учредительных документах общества с

ограниченной ответственностью сведений об осуществляемых им видах экономической деятельности.

Анализ положений Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" также указывает, что сообщение юридическим лицом в регистрирующий орган сведения о видах осуществляемой им экономической деятельности (о кодах ОКВЭД) носит уведомительный, а не разрешительный характер. Отсутствие сведений о соответствующем коде по ОКВЭД в ЕГРЮЛ не является препятствием для участия в конкурентной процедуре. Присвоение кодов по ОКВЭД имеет своей целью лишь классификацию и кодирование видов экономической деятельности и информации о них, присвоение организации какого-либо кода по ОКВЭД не лишает ее права на осуществление иных видов деятельности.

Кроме того, в уставе организации после перечисления всех видов деятельности может присутствовать формулировка — «Иные виды деятельности, не запрещенные действующим законодательством», из чего следует указание на то, что общество может обладать универсальной правоспособностью, может заниматься любыми не запрещенными видами деятельности.

Не отражение в полной мере всех возможных видов деятельности в ЕГРЮЛ не свидетельствует о недостоверности сведений, поскольку перечень данных видов деятельности, которые общество вправе осуществлять, открыт. Указание в заявлении о государственной регистрации юридического лица в целях внесения в ЕГРЮЛ лишь части видов деятельности не является нарушением требований действующего законодательства, в том числе и законодательства о закупках.

Представление выписки из ЕГРЮЛ, содержащей неполный перечень видов деятельности, которые участник закупки вправе осуществлять, не является предоставлением недостоверных сведений, поскольку недостоверность сведений предполагает несоответствие действительности.

На основании изложенного, действия заказчика при установлении вышеуказанного требования к участникам в документации может повлечь необоснованное отклонение заявки участника, учитывая отсутствие установления действующим законодательством требований о наличии в выписке из ЕГРЮЛ сведений о видах экономической деятельности по ОКВЭД аналогичных объекту закупки.

Заказчиком не соблюдены требования части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках при установлении требований к участникам закупки.

Довод заявителя признан обоснованным.

Учитывая, что выявленное нарушение не повлияло на результаты определения поставщика, предписание об устранении нарушений действующего законодательства не выдавать.

Относительно довода заявителя о неправомерности установления требования к участникам закупки о достаточном количестве работников для выполнения заявленных работ, услуг.

В соответствии с пунктом 2.11 Закупочной документации Заказчиком установлено

следующее требование к участникам закупки:

«Количество работников должно быть достаточным для выполнения заявленных работ, услуг (только для договоров выполнения работ, оказания услуг, подряда)».

По мнению заявителя Заказчиком установлено не измеряемое требование, так как не конкретизируется какое именно количество работников должен иметь участник закупки.

Согласно представленным пояснениям Заказчика установленное пунктом 2.11 документации требование к участникам о количестве работников касается только договоров выполнения работ, оказания услуг, подряда.

В рамках рассматриваемой закупки, предусматривающей осуществление поставки товара, указанное требование к участникам закупки не применимо.

На основании изложенного, довод заявителя признан необоснованным.

Относительно довода заявителя о неправомерности установления Заказчиком в Положении о закупке права запрашивать дополнительно недостающие документы.

В соответствии с пунктом 2.21.3. Положения о закупках АО «АПТС» указано, что в ходе рассмотрения заявок организатор закупочной процедуры по решению ЗК имеет право уточнять заявки на участие в закупке в следующем порядке:

2.21.3.1. затребовать у участника закупки отсутствующие, представленные не в полном объеме или в нечитаемом виде разрешающие документы (лицензии, допуски, членство в саморегулируемых общественных организациях и т.д., подтверждающие полномочия лица на подписание заявки от имени участника конкурса документы, документы, подтверждающие обладание участником конкурса необходимыми для исполнения договора финансовыми ресурсами, документы от изготовителя товара, подтверждающие право участника закупки предлагать этот товар и прочие необходимые для принятия решения о допуске документы).

Как видно из вышеуказанных пунктов, Заказчиком в Положении о закупках АО «АПТС» определена последовательность проведения закупки и установлена возможность осуществить запрос недостающих документов, представленных не в полном объеме или в нечитаемом виде разрешающие документы, указанные в закупочной документации, а не запрос дополнительных документов как следует из довода жалобы.

Право Заказчика запросить у участника закупки представленные не в полном объеме или в нечитаемом виде разрешающие документы, установлен в Положении о закупке с целью устранения сомнений в достоверности копии документа, то есть указанное право Заказчик реализует в случае наличия сомнений в достоверности представленного документа. При этом, права запрашивать документы, не представленные в составе заявки и не предусмотренные закупочной документацией, указанный пункт Положения Заказчику не предоставляет.

Кроме того, указанный пункт положения закупочной документации применяется в равной степени ко всем участникам запроса предложений.

Предоставление дополнительных документов неопределяемых объемов или сведений, не указанных в закупочной документации, заказчиком к участникам не установлено.

На основании изложенного, учитывая отсутствие предоставления заявителем доказательств, свидетельствующих о необоснованном ограничении конкуренции и дискриминации при установлении указанного пункта Положения, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода заявителя.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> – (физическое лицо) (вх. №11038/ж от 11.08.2020г.) на действия заказчика АО "АЛЬМЕТЬЕВСКИЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ" при проведении закупки №32009375828 на предмет: «Поставка коллекторов INGE (T-Rack). (2425381)» при проведении закупки №31908619490 на предмет: «Реализация проектов повышения производительности труда предприятий Республики Татарстан с использованием инструментов бережливого производства» обоснованной по доводу 2.

Признать заказчика – АО "АЛЬМЕТЬЕВСКИЕ ТЕПЛОВЫЕ СЕТИ" нарушившим требования части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Предписание об устранении нарушений действующего законодательства не выдавать.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм действующего законодательства.

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

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)