

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-1174/2024 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**05.02.2024**

**г. Москва**

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

рассмотрев жалобу ООО «БДСК» (далее — Заявитель) на действия ОАО Г/К «БЕРЛИН» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации на капитальный ремонт эксплуатируемой кровли корпуса №1 в осях 13-30/А-А8 (реестровый № 32413171383, 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, 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 № 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.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки на участие в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

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

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.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 12.01.2024.

Закупка проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем Заказчик обязан проводить закупку с учетом требований, установленных статьей 3.4 Закона о закупках.

Дата начала срока подачи заявок: 12.01.2024.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 22.01.2024 10:00.

Начальная (максимальная) цена договора: 976 595, 10 рублей.

Закупка проводится с использованием сайта электронной торговой площадки АО «ЕЭТП».

При проведении закупочной деятельности Заказчик руководствуется требованиями Положения о закупках товаров, работ, услуг ОАО Г/К «БЕРЛИН», утвержденного решением Совета директоров ОАО Г/К «БЕРЛИН» (протокол от 29.11.2023 № 95) (далее — Положение).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в процедуре 32413171383 от 24.01.2024 заявку Заявителя отклонили по следующим основаниям:

*«Несоответствие заявки по составу, содержанию и оформлению – заявка подлежит отклонению на основании п. 13.4.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг ОАО Г/К «Берлин», а именно: в составе заявки отсутствует обязательная для предоставления копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника закупки, предусмотренная п. 14.2.5 Информации о проведении закупки аукционной документации (в составе заявки представлены документы, подтверждающие полномочия генерального директора, при этом заявка подписана другим лицом, доверенность на названное лицо в составе заявки отсутствует)».*

Заявитель с указанным основанием отклонения не согласен ввиду того, что заявка на участие в Закупке была оформлена с применением программно-аппаратных средств электронной торговой площадки и подана в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного должностного лица (....), созданной и оформленной в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи».

Согласно позиции Заявителя функционал электронной торговой площадки не позволит подать заявку на участие в Закупке неуполномоченным лицом, в связи с чем, при подаче заявки посредством функционала электронной торговой площадки не требуется представлять в составе заявки документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего заявку.

Также Заявитель указывает, что в составе его заявки содержался файл «Анкета участника», подписанный генеральным директором с приложением документов, подтверждающих его полномочия.

Комиссия оценивает позицию Заявителя критически на основании следующего.

Согласно пункту 5 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления копии документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, за исключением случаев подписания заявки:

а) индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является

индивидуальный предприниматель;

б) лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (далее в настоящей статье - руководитель), если участником такой закупки является юридическое лицо.

Согласно части 5 статьи 3.3 Закона о закупках электронные документы участника конкурентной закупки в электронной форме, заказчика, оператора электронной площадки должны быть подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью (далее - электронная подпись) лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника конкурентной закупки в электронной форме, заказчика, оператора электронной площадки.

Пунктом 14.2.5 Закупочной документации установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать копию документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, за исключением случаев подписания заявки:

а) индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

б) лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (далее в настоящей статье - руководитель), если участником такой закупки является юридическое лицо.

В силу пункта 1 статьи 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом.

В соответствии со статьей 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об ООО) законным представителем общества с ограниченной ответственностью является единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие).

Согласно пункту 1 части 3 статьи 40 Закона об ООО единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

В силу подпункта «л» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в ЕГРЮЛ содержатся сведения о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ в отношении ООО «БДСК» (ИНН: 5505216748) лицом, имеющим право действовать от имени ООО «БДСК» без доверенности является исключительно директор ООО «БДСК» ...

Кроме того, в соответствии с подпунктами 1, 2 пункта 8.10 Устава ООО «БДСК»

утвержденного протоколом № 1 общего собрания учредителей ООО «БДСК» от 18.02.2013 только Директор вправе действовать от имени ООО «БДСК» без доверенности, в том числе представлять его интересы, совершать сделки, а также выдавать доверенности на право представительства от имени ООО «БДСК».

Таким образом, в соответствии с выпиской ЕГРЮЛ и подпунктом 1 пункта 8.10. Устава общества только генеральный директор Беляев Н.В. имеет право действовать от имени ООО «БДСК» без доверенности.

Комиссией установлено, что документы в составе заявки Заявителя подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью представителя Заявителя .... однако в составе заявки не представлены документы, подтверждающие, что .... имеет необходимые полномочия.

В свою очередь, вопреки позиции Заявителя, пунктом 14.2.5 Закупочной документации, пунктом 5 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что участники в составе заявки должны представить документы, подтверждающие полномочия лица действовать от имени участника.

Комиссия отмечает, что требования пункта 14.2.5 Закупочной документации не ограничивает участников в выборе способа подтверждения полномочия лица действовать от имени участника, а лишь конкретизирует, что в случае подписания документов заявки лицом, имеющего полномочия действовать от имени организации без доверенности, то в составе заявки достаточно представить выписку из единого государственного реестра юридических лиц.

При этом данный пункт документации императивно закрепляет за участниками обязанность представления документов, подтверждающих полномочия лица действовать от имени участника.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 17.2. Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» (далее – Закон об электронной подписи) применяется квалифицированная электронная подпись юридического лица, квалифицированный сертификат которой выдается удостоверяющим центром федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление государственной регистрации юридических лиц, в установленном уполномоченным федеральным органом порядке с указанием в качестве владельца квалифицированного сертификата также лица, уполномоченного действовать без доверенности. Указанный в настоящем пункте порядок должен включать в себя в том числе возможность идентификации заявителя без его личного присутствия с использованием квалифицированной электронной подписи при наличии действующего квалифицированного сертификата.

Пунктом 2 части 1 указанной статьи предусмотрено, что в случае, если от имени юридического лица действует его представитель (физическое лицо, индивидуальный предприниматель или иное юридическое лицо), уполномоченный действовать от имени юридического лица на основании доверенности, выданной юридическим лицом в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, электронный документ подписывается квалифицированной электронной подписью такого представителя юридического лица. Одновременно представляется доверенность от имени юридического лица. Данная доверенность, выданная в электронной форме от имени юридического

лица, должна быть подписана квалифицированной электронной подписью, указанной в пункте 1 настоящей части, или квалифицированной электронной подписью лица, которому выдана доверенность с правом передоверия, или квалифицированной электронной подписью нотариуса в случае, если доверенность, в том числе доверенность, выданная в порядке передоверия, удостоверена нотариусом.

Представление доверенности осуществляется посредством ее включения в пакет электронных документов, если иной порядок представления такой доверенности не предусмотрен соглашениями при взаимодействии юридических лиц между собой или с индивидуальными предпринимателями, физическими лицами или нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти, принятыми в соответствии с требованиями к указанным соглашениям или нормативным правовым актам, которые вправе устанавливать Правительство Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 13.4.1. Положения участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в закупке в случае непредставления в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям пункта 14.2.5. Закупочной документации и в соответствии с пунктом 13.4.1. Положения подлежала отклонению.

Комиссия отмечает, что требование пункта 14.2.5. Закупочной документации содержит императивное требование о представлении в составе заявки копии документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника. Подача заявки посредством электронной торговой площадки не освобождает участника от обязанности представления такого документа.

В соответствии с пунктом 1 статьи 185 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами.

При этом, заявка Заявителя указанного документа не содержала.

Заявитель на момент подачи заявки положения документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при

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

В свою очередь 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 Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «БДСК» (ИНН: 5505216748, ОГРН: 1135543009216) на действия ОАО Г/К «БЕРЛИН» (ИНН: 7727841506, ОГРН: 1147746926513) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.01.2024 № НП/3284/24.

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

