

Решение № 055/10/18.1-348/2021

о признании жалобы обоснованной

13.04.2021

Омск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, председателя Комиссии;

<...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «ИМПТОТОРГ» (далее – ООО «ИМПТОТОРГ», Заявитель) на действия АО «Омскавтодор» (далее также Заказчик, Ответчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку запасных частей и материалов для ремонта экскаватора Hyundai R260LC-9S (извещение № 32110107889) (далее – Закупка, запрос предложений),

при участии представителя АО «Омскавтодор»: <...>;

в отсутствие представителя ООО «ИМПТОТОРГ»,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ООО «ИМПТОТОРГ» (вх. 3429э от 05.04.2021), которое полагает, что АО «Омскавтодор» неправомерно отказало ему в допуске к участию в запросе предложений, что является нарушением положений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В обоснование своей позиции Заявитель указывает, что им подана заявка на

участие в Закупке в соответствии с требованиями извещения о проведении запроса предложений, вместе с тем, закупочной комиссией Заказчика отказано в допуске к участию в Закупке в связи с несоответствием второй части заявки по требованиям документации по составу, содержанию и оформлению. В основании Заказчиком указано, что участник закупки предоставил в составе заявки на участие решение (копию решения) об одобрении крупной сделки, действие которого завершилось. Решение об одобрении включает в себя только конкурс и аукцион. Однако в закупочной документации Заказчиком не было предусмотрено вышеуказанное требование.

Заявитель пояснил, что согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках, 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. В связи с чем, считает, что Заказчик должен был допустить участника ООО «ИМПТОРГ» к дальнейшему участию в закупке, так как заявка ООО «ИМПТОРГ» соответствует критериям отбора претендентов для запроса предложений в электронной форме на поставку запасных частей и материалов для ремонта экскаватора Hyundai R260LC-9S.

На основании вышеизложенного, ООО «ИМПТОРГ» просит признать его жалобу обоснованной, провести проверку по изложенным в жалобе фактам, приостановить стадию подписания договора, выдать предписание в случае выявления нарушений.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 07.04.2021 № 05-3330 АО «Омскавтодор» представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя (вх. № 3702э от 12.04.2021), а также копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 13.04.2021 представитель Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласился, высказался согласно возражениям АО «Омскавтодор» на жалобу ООО «ИМПТОРГ», отметив, что при рассмотрении второй части заявки Заявителя Заказчиком выявлены несоответствия заявки требованиям извещения о проведении запроса предложений, которые были перечислены в протоколе.

По основаниям, указанным в извещении о проведении запроса предложений, Заказчик отклонил заявку ООО «ИМПТОРГ», как несоответствующую требованиям документации, по составу, содержанию, оформлению, согласно требованиям, указанным в извещении о проведении Закупки.

Заявитель добровольно приложил решение об одобрении крупной сделки, сообщив, тем самым, что для ООО «ИМПТОРГ» осуществляемая сделка является крупной. Решение об одобрении крупной сделки датировано 10.01.2020, не содержит срока действия и является на момент подачи заявки

недействительным по сроку действия.

В связи с вышеизложенным, представитель Ответчика считает действия АО «Омскавтодор» законными, просит признать жалобу Заявителя необоснованной, в удовлетворении требований отказать.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт), Комиссией Омского УФАС России установлено, что на официальном сайте 22.03.2021 АО «Омскавтодор» разместило извещение о проведении запроса предложений в электронной форме.

Начальная (максимальная) цена договора: 1 614 158, 01 рублей в том числе НДС.

Согласно извещению о проведении запроса предложений в электронной форме прием заявок на участие в закупке осуществлялся Ответчиком с 22.03.2021 по 31.03.2021 09 часов 00 минут.

Дата подведения итогов Закупки – 31.03.2021.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок для запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 31.03.2021 на участие в закупке поступило 7 заявок, в том числе заявка ООО «ИМПТОРГ».

Протоколом рассмотрения вторых частей заявок для запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 31.03.2021 заявка ООО «ИМПТОРГ» отклонена, в связи с ее несоответствием по составу, содержанию и оформлению требованиям документации (участник закупки предоставил в составе заявки на участие решение (копию решения) об одобрении крупной сделки, действие которого завершилось. Решение об одобрении КС включает в себя только конкурс и аукцион.)

В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 07.04.2021 № 05-3330 заключение договора приостановлено.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В силу 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 в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 том числе, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Поскольку в жалобе ООО «ИМПОТОРГ» указало о нарушении Заказчиком Закона о закупках, Омским УФАС России жалоба Заявителя была принята и рассмотрена по существу.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными актами Российской Федерации, а также принятыми в

соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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 осуществления закупок (включая способы закупки) порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик при проведении запроса предложений руководствовался Положением о закупке товаров, работ и услуг АО «Омскавтодор», утвержденным Советом директоров АО «Омскавтодор» 28 декабря 2018 года (далее - положение о закупке), в соответствии с которым разработано извещение № 32110107889 об осуществлении запроса предложений в электронной форме (далее – извещение).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с Законом о закупках и положением о закупке заказчика.

Часть 22 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом предложений понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Осуществление закупки товаров, работ, услуг путем проведения запроса предложений в электронной форме регламентируется главой 7 положения о закупках.

Согласно пункту 2 части 4 статьи 61 положения о закупках предусмотрено, что в документации о проведении запроса предложений в электронной форме должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 документации о запросе предложений в электронной форме установлено, что заявка на участие в запросе предложений в электронной форме состоит из предложения на запрос предложений в электронной форме и документов, являющихся приложением к предложению на запрос

предложений в электронной форме. Предложение на запрос предложений в электронной форме подается по форме, установленной документацией о проведении запроса предложений (Приложения № 3-5 к документации).

В форме предложения на запрос предложений в электронной форме (приложение № 4, вторая часть заявки) установлено, что неотъемлемой частью заявки является, в том числе решение или копия решения об одобрении крупной сделки по результатам закупки, *если такое одобрение требуется в соответствии с законодательством РФ*. Если такое одобрение не требуется, то в заявке должно быть указано, что такое одобрение не требуется.

Согласно пункту 10 документации о запросе предложений в электронной форме участники запроса предложений отстраняются комиссией и их заявки не оцениваются, в том числе если заявка на участие в запросе предложений в электронной форме не соответствует требованиям, установленным в извещении и документации о проведении запроса предложений в электронной форме.

При рассмотрении дела Комиссией установлено, что в составе второй части заявки на участие в запросе предложений в электронной форме ООО «ИМПТОРГ» было предоставлено решение № 2 единственного участника ООО «ИМПТОРГ» от 10.01.2020 об одобрении совершения крупных сделок.

Решение об одобрении крупной сделки датировано 10.01.2020 и не содержит срока действия.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок для запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, заявка от ООО «ИМПТОРГ» была отклонена за несоответствие заявки по составу, содержанию и оформлению (участник закупки предоставил в составе заявки на участие решение (копию решения) об одобрении крупной сделки, действие которого завершилось. Решение об одобрении КС включает в себя только конкурс и аукцион.)

Частью 3 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее Закон об обществах с ограниченной ответственностью) установлено, что в решении о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки может быть указан срок, в течение которого действительно такое решение. Если такой срок в решении не указан, согласие считается действующим в течение одного года с даты его принятия, за исключением случаев, если иной срок вытекает из существа и условий сделки, на совершение которой было дано согласие, либо обстоятельств, в которых давалось согласие.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в соответствии с абзацем 2 части 7 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью

положения статьи 46 названного закона не применяются к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, поскольку ООО «ИМПТОРГ» - это общество с единственным участником, положения статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью к данному обществу не применяются. Одновременно с этим решением во второй части заявки Заявителя содержится Устав, выписка из ЕГРЮЛ, однозначно указывающие на то, что данное общество состоит из единственного участника, который также является генеральным директором общества.

При таких обстоятельствах, решение АО «Омскавтодор» в части признания второй части заявки Заявителя несоответствующей требованиям документации, по основаниям, указанным в протоколе вторых частей заявок от 31.03.2021, является неправомерным, нарушает законные права Заявителя.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «ИМПТОРГ» на действия АО «Омскавтодор» (ИНН 5507253537) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку запасных частей и материалов для ремонта экскаватора Hyundai R260LC-9S (извещение № 32110107889).

2. Выдать предписание об устранении нарушения, установленного в решении

055/10/18.1-348/2021.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>