

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15503/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.10.2022

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

"....."

членов Комиссии:

"....."

"....."

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ".....", ".....",

рассмотрев жалобу "....." (далее также - Заявитель) на действия "....." (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку бытовой техники для нужд ГУП «Медицинский центр» (реестровый № 32211685647, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, мотивированная несогласием с отклонением заявки от дальнейшего участия в Закупке.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Часть 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с решением закупочной комиссии об отклонении заявки, поскольку представленные в составе заявки документы полностью соответствуют требованиям, установленным в Закупочной документации.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, 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 настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 12.09.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку бытовой техники для нужд ГУП «Медицинский центр» (реестровый № 32211685647) (далее – закупка, аукцион).

Начальная (максимальная) цена договора (включая НДС) установлена в размере 1 337 060 руб. 59 коп.

Дата начала срока подачи заявок: с даты размещения извещения о проведении закупки.

Дата окончания срока подачи заявок: 04.10.2022 в 08:00 (время московское).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в процедуре от «06» октября 2022 г. № 32211685647 заявка Заявителя (порядковый № 919544) отклонена ввиду несоответствия заявки по составу, содержанию и оформлению.

Основания отклонения заявки – ч. 5 п. 27 Раздела II Информационной карты аукционной документации, п. 13.4.1 Положения о закупке ГУП «Медицинский центр»:

- участником представлена Выписка из ЕГРЮЛ от 20.09.2022, с указанием учредителей "....." с размером доли - 80% и "....." с размером доли 20%, однако согласно Выписки из ЕГРЮЛ от 06.10.2022 (на дату рассмотрения заявки) участниками общества являются "....." с размером доли 20% и 80% размера доли принадлежит обществу с 19.09.2022;

- в аккредитационных сведениях участника представлена Выписка ЕГРЮЛ от 19.09.2022 со сведениями об учредителе ".....",

- в представленной анкете отсутствуют сведения об учредителях и их долях. Таким образом, в заявке участника имеется наличие недостоверной информации в документах и сведениях, предоставленных участником закупки в составе Заявки. (основание для отклонения заявки участника ч. 5 п. 27 Раздела II Информационной карты аукционной документации).

Пунктом 20 информационной карты документации установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе.

Участник закупки обязан представить следующую информацию и документы:

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1. Согласие участника аукциона МСП на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона МСП (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств ЭТП).

2. При осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

- наименование страны происхождения товара (в случае установления Заказчиком в извещении о проведении аукциона в электронной форме, аукционной документации условий, запретов, ограничений допуска товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств);

- описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с Инструкцией по предоставлению сведений о товаре (Приложение № 1 к аукционной документации).

В случае содержания в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме сведений об участнике такого аукциона и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

3. Первая часть заявки на участие в аукционе МСП может содержать макет, эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

В состав второй части заявки на участие в аукционе должны входить следующие информация и документы:

1. Анкета участника с указанием: фирменного наименования (наименования), сведения об организационно-правовой форме, места нахождения, почтового адреса (для юридического лица), фамилии, имени, отчества, паспортных данных, сведений о месте жительства (для физического лица), номера контактного телефона, адреса электронной почты участника.

2. Надлежащим образом заверенная копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц).

3. Копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника аукциона 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 - руководитель), если участником такой закупки является юридическое лицо.

4. Копии документов, подтверждающих соответствие участника конкурентной

закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, за исключением случая, предусмотренного подпунктом "е" п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ.

5. Копия решения о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении этой сделки, если требование о наличии указанного решения установлено законодательством Российской Федерации и для участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключение по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в документации о конкурентной закупке), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено заказчиком в документации о конкурентной закупке) является крупной сделкой.

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 для участника процедуры закупки невозможно в силу необходимости соблюдения установленного порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится принятие решения о согласии на совершение или о последующем 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.

6. Информация и документы об обеспечении заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если соответствующее требование предусмотрено документацией о конкурентной закупке:

а) реквизиты специального банковского счета участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, если обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется участником такой закупки путем внесения денежных средств;

б) независимая гарантия или ее копия, если в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства участником такой закупки предоставляется независимая гарантия.

7. Декларация, предусмотренная п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ, представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки.

8. Копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

9. Наименование страны происхождения поставляемого товара (при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг), документ, подтверждающий страну происхождения товара, предусмотренный актом Правительства Российской Федерации, принятым в соответствии с п. 1 ч. 8 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

10. Полученная, не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Положением, извещения о проведении процедуры закупки, выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки (для юридических лиц), либо выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенная копия такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные, не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС извещения о проведении процедуры закупки.

На заседании Комиссии установлено следующее.

Заявитель подал заявку на участие в закупке 03.10.2022 в 15:51:26 (время московское).

Дата и время проведения процедуры рассмотрения вторых частей заявок: 06.10.2022 23:59 (время московское).

Комиссией установлено, что Заявителем в составе второй части заявки была приложена выписка из Единого государственного реестра юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) от 20.09.2022.

Как указано в разделе «Сведения об учредителях (участниках) юридического лица» представленной выписке из ЕГРЮЛ (дата формирования: 20.09.2022, дата предоставления в составе заявки 03.10.2022 в 15:51:26 часов), учредителями Заявителя ООО «Лидер ИТ» являются два физических лица:

- с долей 16 000 – 80% доли принадлежит ".....";

- с долей 4 000 – 20% доли принадлежит ".....".

Из представленных Заказчиком материалов и сведений следует, что при формировании комиссией Заказчика выписки из ЕГРЮЛ на дату рассмотрения

вторых частей заявок 06.10.2022, была получена выписка с официального сайта Федеральной налоговой службы (<https://www.nalog.gov.ru/rn77/>), содержащая в разделе «Сведения об учредителях (участниках) юридического лица» выписки из ЕГРЮЛ (дата формирования: 06.10.2022) информацию о том, что учредителями Заявителя ООО «Лидер ИТ» являются:

- с долей 16 000 руб. - 80% доли принадлежит с 19.09.2022 Обществу (ООО «Лидер ИТ»);

- с долей 4 000 руб. - 20% доли принадлежит ".....".

Вместе с тем Заказчик на заседании Комиссии обратил внимание, что в разделе «Аккредитационные сведения участника» на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП», участником размещены документы, которые становятся доступны Заказчику при подготовке протокола рассмотрения вторых частей заявок, среди которых имеется также выписка из ЕГРЮЛ от 19.09.2022. Так, согласно прикрепленным Заявителем документам в разделе «Аккредитационные сведения участника», документом подтверждающим сведения об участнике, является выписка из ЕГРЮЛ.

Как указано в разделе «Сведения об учредителях (участниках) юридического лица» выписке из ЕГРЮЛ (дата формирования: 19.09.2022, дата добавления в аккредитационные сведения: 20.09.2022 в 16:25), единственным учредителем Заявителя с долей 4 000 – 100%, является ".....".

Учитывая, что в вышеуказанных выписках из ЕГРЮЛ содержались разные сведения об учредителях Общества, а иных документов в составе заявки, подтверждающих переход доли участников представлено не было, у комиссии Заказчика имелись сведения указывающие на недостоверность имеющейся в заявке информации, поскольку не представлялось возможным прийти к однозначному выводу о достоверности сведений, содержащихся в выписке из ЕГРЮЛ представленной Заявителем в составе второй части заявки на участие в аукционе.

На заседании Комиссии представитель Заявителя ответил на вопрос, относительно актуальности сведений в представленной выписке из ЕГРЮЛ в составе второй части заявки. Из ответа Заявителя следует, что на момент подачи заявки по состоянию на 03.10.2022 доли распределялись следующим образом:

- "....." принадлежала доля в размере 20%;

- Обществу принадлежала доля в размере 80%.

В свою очередь, как было отмечено Комиссией ранее, согласно приложенной в составе второй части заявки выписке из ЕГРЮЛ содержались сведения об учредителях, согласно которым являются два физических лица:

- с долей 16 000 – 80% доли принадлежит ".....";

- с долей 4 000 – 20% доли принадлежит ".....".

Таким образом, Заявитель подтвердил, что на дату подачи заявки, приложенная выписка из ЕГРЮЛ содержала не актуальные сведения об учредителях (участниках) юридического лица.

Комиссия Управления также обращает внимание, что в составе заявки было приложено Решение от 04 августа 2022 года № 5-1 (далее - Решение), подписанное учредителем ".....". Согласно указанному Решению единственным учредителем Общества с ограниченной ответственностью «Лидер информационных технологий» является ".....".

При этом, как было установлено на заседании Комиссии, учредителями являлись 2 участника.

На заседании Комиссии Заявитель отметил, что при издании Решения была допущена техническая ошибка.

Следовательно, решение об одобрении крупной сделки в нарушение требований законодательства Российской Федерации также не соответствует учредительным документам участника.

Как установлено подпунктом 17 пункта 13 Устава Заявителя, к компетенции общего собрания участников общества относится принятие решения об одобрении крупных сделок Общества. На основании вышеизложенного, решение об одобрении крупной сделки необходимо утверждать обоими участниками общества, в связи с чем приложенное участником решение также являлось недействительным.

Таким образом, Комиссия отмечает, что в заявке Заявителя имелись сведения указывающие на недостоверность имеющейся в заявке информации.

Доказательств обратного Заявителем не представлено.

Согласно пункту 4 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления идентификационного номера налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа юридического лица, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо, или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика таких лиц.

Комиссия отмечает, что наличие неоднозначных сведений в представленных в составе заявки Заявителя документах (Выписка из ЕГРЮЛ, Решение), также влияет на невозможность достоверно определить полномочия лица, подписавшего заявку.

Между тем, правовое значение имеет сам по себе факт внесения изменений в учредительные документы, что должно было быть отражено в поданной обществом заявке на участие в электронном аукционе. Скрытие же участником закупки названных сведений напрямую свидетельствует о его несоответствии требованиям действующего законодательства о закупках и, как следствие, необходимости отклонения Заказчиком заявку такого участника.

Комиссия Управления отмечает, что ответственность за предоставление на дату подачи заявки актуальной информации в составе заявки на участие в закупки лежит на участнике закупки.

Подавая заявку на участие в закупке, участник несет риск отклонения его заявки либо наступления иных неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Документации к порядку оформления включаемых в заявку документов и сведений.

Согласно части 5 пункта 27 Раздела II Информационной карты аукционной документации, пункту 13.4.1. Положения о закупке ГУП «Медицинский центр», участник аукциона, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в закупке в случае наличия недостоверной информации в документах и сведениях, предоставленных участником закупки в составе заявки.

При рассмотрении заявок на участие Закупочная комиссия оценивала возможность допуска к участию в закупке исключительно в соответствии с требованиями к участникам и составу документов Заявителя, указанных в Документации.

На основании изложенного, Комиссия Управления отмечает, что заявка Заявителя была правомерно отклонена по результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме.

В настоящем случае Заказчиком предприняты должные меры для обеспечения конкуренции при проведении процедуры.

В свою очередь, Заявителем не доказано ограничение конкуренции. На участие в процедуре было подано 3 заявки, отклонена только заявка Заявителя.

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.

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, 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 признании жалобы необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") на действия "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.10.2022 № НП/52945/22.

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