Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки № 003/06/31-164/2020

«17» марта 2020 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<…>,

в присутствии:

представителей ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия»: <…> , доверенность от 18.07.2019 № 28, <…>, доверенность от 12.07.2019 № 27,

представителя Республиканского агентства по государственным закупкам <…>, доверенность от 23.07.2019 № 41,

в отсутствие представителя ООО «Динамика», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «Динамика» (далее – Заявитель, Общество) (вх. от 10.03.2020 №1220) на действия заказчика – ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» (далее – Заказчик, ГКУ «УКС ПРБ») при проведении электронного аукциона на выполнение работ по разработке проектной и рабочей документации по объекту "Строительство центральной котельной на сжиженном углеводородном газе в г. Закаменск Закаменского района Республики Бурятия", № 0102200001620000129 (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалобы в соответствии с частью 3 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Закон о контрактной системе),

у с т а н о в и л а:

Заявитель указывает, что по результатам рассмотрения вторых частей заявок аукционная комиссия согласно протоколу подведения итогов аукциона от 21.02.2020 признала заявку Заявителя соответствующей требованиям документации об аукционе. 27.02.2020 Заказчик направил победителю - ООО «Динамика» контракт для подписания. В связи с тем, что в государственном контракте отсутствовало приложение № 2 «Сметный расчет», Общество 02.03.2020 направило Заказчику протокол разногласий с указанием на это. В нарушение части 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе ГКУ РБ «УКС ПРБ» 03.03.2020 разместило протокол отстранения участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) (далее – протокол отстранения).

В протоколе отстранения указаны основания для отстранения участника от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), ООО «Динамика» отстранено в соответствии с п. 1 ч. 6 ст.69 Закона о контрактной системе, разделом 12 Документации об электронном аукционе, в связи с непредставлением документов и информации, подтверждающих соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона и разделом 13 Информационной карты (Приложение №1 документации об электронном аукционе). Разъяснение: Во второй части заявки не представлена информация об идентификационном номере налогоплательщика (ИНН) участника, ИНН учредителя, ИНН единоличного исполнительного органа участника.

С данным основанием, приведенным в протоколе отстранения, Заявитель не согласен, указывает, что при прохождении аккредитации на электронной площадке, Заявитель предоставлял все необходимые сведения о себе, в том числе, об учредителях и единоличном

исполнительном органе, в связи с чем, на электронной площадке имеются сведения по ИНН. При этом, при заполнении заявки на участие в электронном аукционе (вторая часть заявки), обязательным для заполнения является поле: «Идентификационный номер налогоплательщика, учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника закупки», в котором также указан ИНН. Более того, Заказчик, размещая в ЕИС контракт, указал в реквизитах контракта ИНН победителя - ООО «Динамика», также в протоколе отклонения.

Кроме того, Заявитель указывает, что Заказчиком размещена информация о том, что с ООО «Динамика» контракт не заключен и размещены сведения о том, что контракт находится в статусе подписания с участником закупки - ООО «Энергия-Проект», заявка которого также была отстранена от участия в закупке.

Общество считает, что нарушены его права и законные интересы действиями Заказчика по отказу от заключения контракта, просит признать жалобу обоснованной, выдать предписание об устранении нарушений путем отмены протокола отстранения и обязать Заказчика заключить государственный контракт с ООО «Динамика».

Заказчик не согласен с жалобой Заявителя, представил письменные пояснения от 13.03.2020 № 1047, от 17.03.2020 № 1101. Считает, что его действия по отстранению участников закупки совершены в соответствии с требованиями действующего законодательства о контрактной системе, а именно в соответствии со статьями 31, 69 Закона о контрактной системе.

На основании пункта 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, в соответствии с пунктом 13 Информационной карты аукциона (приложение 1 к аукционной документации) установлено, в том числе требование о предоставлении в составе второй части заявки сведений об идентификационном номере налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Статус «учредитель» лицо приобретает в силу наличия учредительного договора или заявления, а «участник» - в силу владения долей общества с ограниченной ответственностью.

Основные отличия кроются в самой сути указанных определений. Учредитель - это лицо, создающее организацию с нуля, принявшие решение об учреждении общества и фактически учредившие его. После этого он сохраняет свой статус навсегда, автоматически превращаясь в дольщика, члена, участника или акционера (в зависимости от правовой формы).

В свою очередь, участник свое право приобретает в силу приобретения доли в уставном фонде. Участники за время существования общества с ограниченной ответственностью могут меняться многократно, а вот смена учредителей, процедура невозможная.

В соответствии с Федеральным законом от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон об ООО) - понятие «учредитель» применяется исключительно для описания действий, совершаемых при учреждении общества (ст. 11,16 Закона об ООО), а также Гражданского кодекса РФ (ст. 50.1 ГК РФ).

Понятия «учредитель общества» и «участник общества» не являются тождественными в силу чего их смешение недопустимо.

Во второй части заявки участник предоставляет следующую информацию: в файле «Печатная форма второй части заявки», а также на площадке rts-tender во второй части заявки в сведениях об участнике закупки в строке «Идентификационный номер налогоплательщика учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника аукциона» указано, что учредителем является <Т>, ИНН <…>, а согласно сведениям, полученным из электронной системы «СБИС»,

предоставляющей доступ к каталогу всех хозяйствующих субъектов РФ (с возможностью ознакомления с их рейтингами, показателями выручки, видами экономической деятельности, реквизитами) по данным ЕГРЮЛ учредителями ООО «Динамика» являлись <Т>, ИНН <…>, <К>, ИНН <…>.

Таким образом, во второй части заявки в представленных документах имелась недостоверная информация об участнике закупки.

Каждое юридическое лицо имеет учредителей, но учредитель не всегда считается участником юридического лица, равно как не всякий участник юридического лица признается его учредителем.

ООО «Динамика» было создано <Т> и <К>, которые являются учредителями Общества.

Наряду с <Т> учредителем ООО «Динамика» являлся также и <К>, о чем в заявке не содержались соответствующие сведения, в том числе об его ИНН.

Из системного и буквального толкования норм Закона о контрактной системе и Закона об ООО следует вывод с необходимости предоставления сведений именно об учредителях общества.

На основании изложенного Заказчик просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

Уполномоченный орган считает, что члены аукционной комиссии правомерно признали заявки участников закупки соответствующими требованиям документации об аукционе, что и было отражено в протоколе подведения итогов на участие в электронном аукционе от 21.02.2020. В составе заявки Заявителя содержится выписка из ЕГРЮЛ ООО «Динамика», в которой указаны сведения об учредителе (участнике) – физическом лице: <Т>, ИНН <…>. Во второй части заявки Заявителем также указаны ИНН Общества и учредителя и лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника закупки. Следовательно, у членов аукционной комиссии не имелись законные основания для признания заявки несоответствующей требованиям документации.

В результате рассмотрения жалобы и изучения представленных сторонами документов и пояснений, Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

06.02.2020 на официальном сайте Единой информационной системы размещено извещение о проведении Аукциона № 0102200001620000129 и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта 25 400 000,00 рублей.

Участие в Аукционе приняли восемь участников закупки. По результатам рассмотрения вторых частей заявок согласно протоколу подведения итогов на участие в электронном аукционе от 21.02.2020 шесть заявок признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе, в том числе заявка ООО «Динамика» и одна заявка отклонена. В соответствии с частью 10 статьи 69 Закона о контрактной системе, в результате рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, аукционная комиссия приняла решение признать победителем аукциона Участника с порядковым номером заявки 106809065 (ООО «Динамика»), предложившего наиболее низкую цену контракта, и заявка на участие в аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией.

Такое решение принято аукционной комиссией, созданной приказом Республиканского агентства по государственным закупкам от 03.02.2020 № 31282 «Об осуществлении закупки и создании комиссии» по указанному Аукциону в составе: членов комиссии: <Б>, <Е> и секретарем комиссии с правом голоса <Н>.

03.03.2020 Заказчиком согласно протоколу отстранения участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) принято решение об отстранении

участников закупки под регистрационными номера заявок:

- заявка 4 (106809065) – ООО «Динамика», ценовое предложение: 12 873 000,00 рублей; основание для отстранения - в соответствии с п. 1 ч. 6 ст.69 Закона о контрактной системе, разделом 12 Документации об электронном аукционе, в связи с непредставлением документов и информации, подтверждающих соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона и разделом 13 Информационной карты (Приложение №1 документации об электронном аукционе). Разъяснение: Во второй части заявки не представлена информация об идентификационном номере налогоплательщика (ИНН) участника, ИНН учредителя, ИНН единоличного исполнительного органа участника;

- заявка 7 (106813517) – ООО «Энергия-Проект», ценовое предложение – 13 000 000,00 рублей, основание отстранения: в соответствии с п.1 ч. 6 ст. 69 Закона, разделом 12 Документации об электронном аукционе, в связи с непредставлением документов и информации, подтверждающих соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с ч, 1 ст. 31 Закона и разделом 13 Информационной карты (Приложение №1 к документации об электронном аукционе). Разъяснение: У частником закупки в составе второй части заявки предоставлена протокола решения внеочередного общего собрания участников об одобрении крупной сделки от 13.09.2019 № 2 без нотариального удостоверения, следовательно, оформление указанного решения не соответствует требованиям пп. 3 ч. 3 ст. 67.1 Гражданского кодекса РФ, в силу чего участником закупки в составе второй части заявки не предоставлено решение об одобрении крупной сделки, но при этом указанная сделка является для ООО «ЭнергияПроект» крупной. Вместе с тем из представленных в составе заявки документов не представляется возможным определить является ли для участника закупки данная сделка крупной;

- заявка 5 (106799329) – ООО «Стройпроект», ценовое предложение 16 764 000,00 рублей, основание отстранения: в соответствии с п.1 ч.6 ст.69 Закона, разделом 12 Документации об электронном аукционе, в связи с непредставлением документов и информации, подтверждающих соответствие участника электронного аукциона требованиям, установленным в соответствии с ч. 1 ст 31 Закона и разделом 13 Информационной карты (Приложение №1 к документации об электронном аукционе). Разъяснение: Согласно разделу 12 аукционной документации все документы и сведения, входящие в состав заявок на участие в электронном аукционе должны соответствовать требованиям действующего законодательства Российской Федерации в том числе ГОСТу Р 7.0.8 2013 и требованиям документации. Пунктом 23 статьи 3.1 ГОСТа Р 7.0.8 2013 «Национальный стандарт Российской Федерации, Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Делопроизводство и архивное дело. Термины и определения», утвержденным приказом Росстандарта от 17.10.2013 № 1185-ст. установлено, что «копия документа: экземпляр документа, полностью воспроизводящий информацию подлинника документа». Таким образом, копия документа - это документ, который полностью воспроизводит информацию подлинника. Вместе с тем представленный участником документ (устав) на странице 11 содержит нечитаемые фрагменты текста, что свидетельствует о непредставлении документа в полном объеме и не считается копией документа, поскольку не воспроизводит информацию подлинника.

Протокол отстранения подписан начальником ГКУ РБ «УКС ПРБ» <Г>.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 69 Закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе. Аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и

по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей.

Пунктом 1 части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае непредставления документов и информации, которые предусмотрены частью 11 статьи 24.1, частями 3 или 3.1, 5, 8.2 статьи 66 настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

Согласно части 9 статьи 31 Закона о контрактной системе отстранение участника закупки от участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) или отказ от заключения контракта с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется в любой момент до заключения контракта, если заказчик или комиссия по осуществлению закупок обнаружит, что участник закупки не соответствует требованиям, указанным в части 1, частях 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) настоящей статьи, или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

Пунктом 1 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе предусмотрено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника такого аукциона, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона.

Таким образом, Заказчик в лице начальника ГКУ РБ «УКС ПРБ» <Г>, не имел полномочий по принятию такого решения об отстранении участников закупки, так как это не соответствует требованиям частей 1, 2 статьи 69, пункта 1 части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе, в связи с тем, что указанное должностное лицо Заказчика не являлся членом аукционной комиссии, а также отстранение участников закупки не могло быть совершено по части 9 статьи 31 Закона о контрактной системе, так как отстранение участников закупки осуществляется в случае, если заказчик обнаружит, что участник закупки не соответствует требованиям, указанным в части 1, частях 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) настоящей статьи, или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям. Основание отклонения заявки ООО «Динамика», что «во второй части заявки не представлена информация об идентификационном номере налогоплательщика (ИНН) участника, ИНН учредителя, ИНН единоличного исполнительного органа участника» относится к требованиям к заявке, а не к участнику закупки. Заказчик может принять решение об отстранении участника закупки, если он не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам закупки.

Кроме того, ООО «Динамика» во второй части заявки представило информацию, предусмотренную пунктом 1 части 6 статьи 66 упомянутого закона, указав ИНН участника, учредителя, единоличного исполнительного органа участника, также представило свое свидетельство о постановке на учет в налоговом органе и выписку из ЕГРЮЛ, которая содержит раздел: «Сведения об учредителе (участнике) – физическом лице»: <Т>, ИНН – <...>, который также является лицом, исполняющим функции единоличного исполнительного органа – директором Общества.

Частью 9 статьи 31 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик вправе

заключить контракт с иным участником закупки, который предложил такие же, как и победитель такой закупки, цену контракта, сумму цен единиц товара, работы, услуги или предложение о цене контракта, сумме цен единиц товара, работы, услуги которого содержит лучшие условия по цене контракта, сумме цен единиц товара, работы, услуги, следующие после условий, предложенных победителем в порядке, установленном для заключения контракта в случае уклонения победителя закупки от заключения контракта.

Заказчиком 04.03.2020 направлен контракт на подписание участнику закупки, которому присвоен второй номер <...> ООО «Энергия-Проект», однако данный участник также был отстранена от участия в Аукционе, как и Заявитель. Данные действия Заказчика вводят участников закупки в заблуждение и противоречат требованиям действующего законодательства о контрактной системе.

Таким образом, по результатам рассмотрения настоящей жалобы установлено, что Заказчик уклонился от заключения контракта, допустил нарушения части 9 статьи 31, частей 1, 2 статьи 69, пункта 1 части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе. За допущенное нарушение предусмотрена административная ответственность по части 3 статьи 7.32 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частями 3, 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО «Динамика» обоснованной.

2. Признать Заказчика нарушившим часть 9 статьи 31, части 1, 2 статьи 69, пункт 1 части 6 статьи 69 Закона о контрактной системе.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Передать материалы жалобы должностному лицу Бурятского УФАС для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица ГКУ РБ «УКС ПРБ» по части 3 статьи 7.32 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>