

РЕШЕНИЕ

по делу: № 072/07/18.1–104/2023

16.08.2023

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия)

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 072/07/18.1–104/2023 по жалобе ООО "Магия Вкуса" (далее – Заявитель) на действия Муниципального автономного общеобразовательного учреждения средняя общеобразовательная школа № 92 города Тюмени (далее – МАОУ СОШ № 92 города Тюмени, Заказчик) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по обеспечению питанием обучающихся (реестровый номер закупки: 32312584743), далее также – Закупка,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) поступила жалоба ООО "Магия Вкуса" на действия МАОУ СОШ № 92 города Тюмени при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по обеспечению питанием обучающихся (реестровый номер закупки: 32312584743).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Заявитель в своей жалобе указал, что требование о предоставлении копии учредительного документа в закупочной документации является чрезмерным,

таким образом Заказчик неправомерно отклонил заявку ООО «Магия вкуса».

В свою очередь, представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что закупочная комиссия Заказчика правомерно в соответствии с положениями законодательства и закупочной документации, отклонила заявку Заявителя на участие в Закупке.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителя Заказчика, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Протоколом Наблюдательного совета МАОУ СОШ №92 города Тюмени от 02.05.2023 № 18 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг муниципального автономного общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы № 92 города Тюмени (далее – Положение, Положение о закупке), которое 05.05.2023 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Частью 9 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Как установлено материалами дела, 14.07.2023 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32312584743), Заказчиком была размещена Документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по обеспечению питанием обучающихся (далее – Документация).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Согласно пп. 2 п. 11.2.2 Документации, вторая часть заявки на участие в закупке (форма 2 приложения № 3 документации о закупке) должна содержать сведения об участнике закупки, информацию и документы о его соответствии требованиям

документации (если они установлены в закупочной документации) и об иных условиях исполнения договора, а именно: учредительный документ, если участником закупки является юридическое лицо.

Пунктом 1 статьи 12 Федерального закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" определено, что учредительным документом общества является устав общества.

Согласно п.17.3.2 документации о закупке при несоответствии второй части заявки требованиям, указанным в п. 11.2.2, 11.3, 11.4 документации о закупке, заявка подлежит отклонению. Участник закупки не допускается к участию в закупке (заявка на участие в закупке отклоняется) в случае непредоставления документов и информации, предусмотренных документацией о закупке или предоставления в составе заявки на участие в закупке недостоверной информации (пп.1 п. 17.3.2).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №32312584743-02 от 01.08.2023 заказчик отклонил заявку Участника № 2 и не допустил до участия в закупке с указанием причины:

«В соответствии со ст. 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 05.12.2022) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления, в том числе учредительного документа, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо. Согласно п. 11.2.2 документации о закупке вторая часть заявки на участие в закупке (форма 2 приложения № 3 документации о закупке) должна содержать сведения об участнике закупки, информацию и документы о его соответствии требованиям документации, в том числе учредительный документ, если участником закупки является юридическое лицо. Согласно п. 17.3.2 документации о закупке при несоответствии второй части заявки требованиям, указанным в п. 11.2.2, 11.3, 11.4 документации о закупке, заявка подлежит отклонению. Участник закупки не допускается к участию в закупке (заявка на участие в закупке отклоняется) в случае, в том числе непредоставления документов и информации, предусмотренных документацией о закупке, или предоставления в составе заявки на участие в закупке недостоверной информации; Состав документов участника закупки не соответствует требованиям п. 11.2.2 документации о закупке. Участник закупки является юридическим лицом. В составе заявки участника отсутствует копия учредительного документа участника закупки (устава).»

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 данной статьи, 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 для нужд заказчиков.

В соответствии с п. 1 ч. 19.1 ст. 3.4. Закона о закупках в документации о

конкурентной закупке Заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов: наименование, фирменное наименование (при наличии), адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица, учредительный документ, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо.

Из буквального толкования указанной нормы можно сделать вывод, что к сведениям, предоставляемым в составе заявки относятся: наименование, фирменное наименование (при наличии), адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица, к документам только учредительный документ.

Во исполнение п. 1 ч. 19.1 ст. 3.4. Закона о закупках, п. 11.2.2. документации установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, согласно которым вторая часть заявки на участие в закупке (форма 2 приложения № 3 документации о закупке) должна содержать сведения об участнике закупки, информацию и документы о его соответствии требованиям документации (если они установлены в закупочной документации) и об иных условиях исполнения договора, а именно: учредительный документ, если участником закупки является юридическое лицо (пп.2).

Таким образом, требование о предоставлении в составе заявки учредительного документа установлено в полном соответствии с п. 1 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках.

Заявитель по своей организационно-правовой форме является обществом с ограниченной ответственностью (далее - ООО), а согласно п. 3 ст. 89 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) учредительным документом ООО является его устав.

Согласно части 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.

На заседании Комиссии было установлено, что заявитель не предоставил устав во второй части своей заявки. При этом данный факт заявителем не оспаривался.

Доводы об отсутствии такой обязанности признаются комиссией антимонопольного органа несостоятельными в связи с тем, что это требование предусмотрено документацией, п. 1 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках и не оспорено в установленном законом порядке.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что состав документов, представленных заявителем в составе заявки не соответствовал требованиям, указанным заказчиком в документации, а также п. 1 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках.

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.

Заявителем не доказано, каким образом рассматриваемое требование заказчика нарушило или ущемило его права и законные интересы, а также каким образом рассматриваемое требование противоречит целям регулирования спорных правоотношений и ограничивает конкуренцию.

Также комиссия отмечает, что, принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу ст. 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями и должен соответствовать требованиям заказчика.

Комиссия считает необходимым отметить, что конечной целью проведения конкурентной закупки являются полное и своевременное удовлетворение потребностей заказчика в определенных товарах, работах или услугах. При этом при формировании требований к предмету закупки заказчик обязан руководствоваться принципами, установленными в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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 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).

Само по себе несогласие подателя жалобы с действиями заказчика, как указано выше, не может являться достаточным основанием для вывода об обоснованности доводов жалобы применительно к ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в действующей на момент подачи и рассмотрения жалобы редакции.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

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.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2, 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО "Магия Вкуса" на действия МАОУ СОШ № 92 города Тюмени при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по обеспечению питанием обучающихся (реестровый номер закупки: 32312584743), **необоснованной**.

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.