

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-190/23

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

15.05.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

представители <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 03.05.2023 № 1 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию помещений, инженерных систем, уборке и обслуживанию помещений <...> (извещение № 32312278689), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 03.05.2023 № 1 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию помещений, инженерных систем, уборке и обслуживанию помещений <...> (извещение № 32312278689) (далее – Запрос котировок, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ,

услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> (протокол от 30.12.2022 № 13-2022) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Запроса котировок (далее – Извещение), протоколами, составленными при определении поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru – 11.04.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 117 613 968 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе котировок – 19.04.2023;
4. На участие в Запросе котировок подано 11 заявок;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Запросе котировок – 24.04.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок к участию в Запросе котировок допущено 9 заявок участников закупки;
7. Дата подведения итогов – 24.04.2023;
8. По результатам подведения итогов победителем признан участник закупки с номером заявки «1041» с предложением о цене договора в размере 76 980 000 руб.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 12.05.2023 Комиссией ФАС России на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы

продлен
до 15.05.2023.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление 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.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно отказавшему Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок ввиду несоответствия безотзывной доверенности требованиям Извещения.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Извещения.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 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 5 статьи 3 Закона о закупках установлено, что участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических

лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14.07.2022 № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Так, положениями пункта 3.1.1 Извещения установлены требования к составу заявки коллективного участника, в том числе требование о том, что заявка коллективного участника должна содержать безотзывную доверенность, выданную от каждого лица, входящего в состав коллективного участника, на срок, превышающий срок исполнения всех обязательств сторон по договору, в том числе гарантийных, которая также определяет и наделяет одно из лиц, входящих в состав коллективного участника, полномочиями, указанными в Извещении.

При этом в примечании к вышеуказанному требованию указано, что безотзывная доверенность должна соответствовать требованиям статьи 188.1 ГК РФ.

Пунктом 2 статьи 188.1 ГК РФ установлено, что безотзывная доверенность должна быть нотариально удостоверена и содержать прямое указание на ограничение возможности ее отмены в соответствии с пунктом 1 статьи 188.1 ГК РФ.

Вместе с тем подпунктом «а» пункта 3.5 Извещения предусмотрено основание для признания заявки участника закупки несоответствующей требованиям Извещения ввиду непредоставления документов, информации, сведений, предоставление которых предусмотрено

Извещением, либо наличия в таких документах и информации недостоверных сведений об участнике закупки или предлагаемых услугах.

Комиссия ФАС России, изучив заявку Заявителя, установила, что Заявителем на участие в Запросе котировок подана коллективная заявка, в составе которой представлен договор консорциума от 18.04.2023 № 3, заключенный между Заявителем и <...> (далее – Участник). При этом в составе заявки имеется безотзывная доверенность Участника от 17.04.2023 № 1 (далее – Доверенность), наделяющая Заявителя полномочиями, предусмотренными Извещением, в случае победы и заключения договора по результатам Запроса котировок.

Согласно протоколу рассмотрения заявок участников закупки и подведения итогов от 24.04.2023 № 32312278689 Заказчиком принято решение отказать Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок, поскольку в составе заявки отсутствует безотзывная доверенность, соответствующая требованиям статьи 188.1 ГК РФ.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что согласно пункту 7.5 устава Участника принятие общим собранием участников решения не требует нотариального удостоверения и подтверждается, в том числе подписанием протокола всеми участниками.

Так, Участником составлен протокол внеочередного общего собрания участников общества от 17.04.2023 № 9, согласно которому Участник наделяет Заявителя, полномочиями, предусмотренными Извещением, в случае заключения договора по результатам Запроса котировок.

Учитывая изложенное, по мнению Заявителя, представленная в составе заявки Доверенность не требует нотариального удостоверения, в связи с чем решение Заказчика об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок неправомерно.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что представленная в составе заявки Заявителя Доверенность не соответствует требованиям, установленным пунктом 2 статьи 188.1 ГК РФ, ввиду чего Заказчиком в силу положений подпункта «а» пункта 3.5 Извещения принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что согласно статье 163

ГК РФ нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, указанных в ГК РФ. Если нотариальное удостоверение сделки является обязательным, несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее ничтожность.

Таким образом, выдача безотзывной доверенности является односторонней сделкой, подлежащей обязательному нотариальному удостоверению, а в случае ее отсутствия, такая доверенность является ничтожной.

Изучив представленные материалы, а также выслушав представителей Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем в составе заявки на участие в Запросе котировок представлена Доверенность без нотариального удостоверения, что, в свою очередь, нарушает требования Положения о закупке и Извещения.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, отказавшего Заявителю в допуске к участию в Запросе котировок, не противоречит требованиям Закона о закупке, Положения о закупке и Извещения, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> от 03.05.2023 № 1 на действия (бездействие) заказчика

<...> при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию помещений, инженерных систем, уборке и обслуживанию помещений <...> (извещение № 32312278689) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.