

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1382/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.08.2018 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «Утренняя звезда»: <...> (доверенность от 27.07.2018 № 65),

от ГАУ «Московский зоопарк»: <...> (доверенность от 06.08.2018 № 16/18),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Утренняя звезда» (далее также - Заявитель, Общество) на действия заказчика — ГАУ «Московский зоопарк» (далее также – Заказчик) при проведении открытого электронного конкурса на право заключения договора на выполнение работ по установке ограждения (отжимов) вольеров копытного ряда и полуострова, находящихся на территории «Центр восстановления редких видов животных»- структурное подразделение ГАУ «Московский зоопарк», расположенного по адресу: Московская область, Волоколамский район, п. Сычево, Промзона 3 (реестровый № 31806667309) (далее – Конкурс),

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение его прав со стороны Заказчика выразилось в необоснованном отклонении его заявки от участия в Конкурсе, а также в некорректном отражении информации в протоколах, составленных в ходе процедуры.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорному Конкурсу.

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 или 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» (далее - Закон о закупках) (в редакции, действующий на дату опубликования извещения о проведении Конкурса), 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 или 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.

Частью 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.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату объявления Конкурса, размещено на официальном сайте Единой информационной системы в ЕИС 05.12.2017.

28.06.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой договора 8 124 562,90 руб.

Датой окончания подачи заявок определено 19.07.2018, датой рассмотрения заявок — 26.07.2018, датой проведения итогов — 26.07.2018.

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

Из протокола рассмотрения заявок от 26.07.2018 № 31806667309-Р следует, что заявка Заявителя отклонена по следующему основанию: «В нарушении требований подпункта 7 пункта 8.14 Части III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ», требования пункта 15.1.5 части 1 статьи 15 «Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд Государственного автономного учреждения города Москвы «Московский государственный зоологический парк» - решение об одобрении крупной сделки должно содержать указание на предмет закупки и начальную (максимальную) цену договора. Представленное участником Решение №4 внеочередного Общего собрания участников Общества с ограниченной ответственностью «Утренняя звезда» по вопросу одобрении крупных сделок от 12 мая 2017 года не содержит указания на предмет закупки и начальную (максимальную) цену договора. Заявка участника отклоняется в связи с непредставлением обязательных документов и наличия в таких документах недостоверных сведений (основание для отказа в допуске в соответствии с требованиями п.п. 3.4.1, п.п. 3.4.2. главы II «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ КОНКУРСА» Конкурсной документации, пункта 14.4 статьи 14 «Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд Государственного автономного учреждения города Москвы «Московский государственный зоологический парк»»).

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводам жалобы в соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» в решении о согласии на совершение крупной сделки могут не указываться сторона сделки и выгодоприобретатель, если сделка заключается на торгах, а также в иных случаях, если сторона сделки и выгодоприобретатель не могут быть определены к моменту получения согласия на совершение такой сделки.

На заседании Комиссии представитель Заявителя пояснил, что так как проведение конкурентной закупки предполагает снижение цены по сравнению с начальной (максимальной) ценой договора, у Заявителя, как у участника Конкурса, отсутствует обязанность указания в решении об одобрении крупной сделки начальной цены договора.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Подпунктом 7 пункта 8.14 Информационной карты Конкурсной документации установлено, что заявка на участие в Конкурсе должна содержать решение об одобрении крупной сделки либо копию такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и если для участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. Решение об одобрении крупной сделки должно содержать указание на предмет закупки и начальную (максимальную) цену договора.

В случае, если для данного участника 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 (письмо должно содержать указание на предмет закупки, реестровый номер закупки и начальную (максимальную) цену договора).

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 вопрос об одобрении или о совершении крупных сделок, участник процедуры закупки обязан представить письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем процедуры закупки

представить вышеуказанное решение до момента заключения договора (письмо должно содержать указание на предмет закупки, реестровый номер закупки и начальную (максимальную) цену договора).

В случае, если для данного участника 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 представляет соответствующее письмо.

Таким образом, Конкурсная документация предоставляет участникам конкурентной процедуры выбор либо представить письмо о том, что данная сделка не является для общества крупной, либо приобщить к документам заявки решение об одобрении крупной сделки с указанием предмета закупки и начальной (максимальной) цены договора.

При этом Комиссия обращает внимание представителя Заявителя на тот факт, что начальная (максимальная) цена договора это предельно допустимая цена договора, определяемая Заказчиком в Конкурсной документации, то есть безальтернативная неизменяемая сумма, в связи с чем ссылка представителя Заявителя на возможное снижение в рамках конкурентной процедуры цены договора не влияет на сумму начальной (максимальной) цены.

Комиссия, изучив заявку Заявителя, установила, что Заявитель в составе заявки представил копию решения об одобрении крупной сделки, фактически подтвердив таким образом, что указанная сделка является для него крупной. Вместе с тем в нарушение требований Конкурсной документации в указанном решении отсутствует указание на предмет и начальную (максимальную) цену договора.

Кроме того, указанное решение было принято 12.05.2017 и в нем не указан срок действия решения. Вместе с тем в соответствии с пунктом 3 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» 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.

Таким образом, на дату подачи заявки Заявителя (19.07.2018 согласно информации из протокола открытия доступа к поданным заявкам на участие в Конкурсе от 19.07.2018 № 31806667309-В) указанное решение уже не действовало.

В соответствии с пунктом 14.4 Положения о закупках участник закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке, в том числе в случае несоответствия заявки требованиям закупочной документации.

Исходя из вышеизложенного, с учетом конкретных фактических обстоятельств Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика имелись основания для отклонения заявки Заявителя от участия в Конкурсе, и признает данный довод жалобы необоснованным.

2. Заявителем также указывается на некорректность информации, отраженной в протоколах, составленных в ходе Конкурса, а именно:

- в протоколе открытия доступа к поданным заявкам на участие в Конкурсе от 19.07.2018 № 31806667309-В указан неверный предмет закупки - поставка сена для ГАУ Московский зоопарк»;
- в протоколе рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 26.07.2018 № 31806667309-Р содержится неверный реестровый номер закупки с указанием о признании Конкурса несостоявшимся.

Изучив представленные протоколы, размещенные на Официальном сайте, довод об указании неверного предмета закупки не нашел своего подтверждения.

В тоже время, Комиссия установила, что в протоколе рассмотрения заявок на участие в Конкурсе от 26.07.2018 № 31806667309-Р содержится неверный реестровый номер закупки.

Таким образом, Заказчиком нарушен установленный пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках принцип информационной открытости закупки.

Вместе с тем указанные действия Заказчика не повлияли на результаты проведения Конкурса и на права и законные интересы Заявителя. Доказательств обратного на заседании Комиссии не представлено, Комиссией не установлено.

С учетом изложенного Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Утренняя звезда» (ОГРН: 1025000842536; ИНН: 5004001580) на действия ГАУ «Московский зоопарк» (ОГРН: 1037700057768; ИНН: 7710031380) при проведении Конкурса обоснованной в части указания в протоколе рассмотрения заявок неверного реестрового номера закупки, в остальной части - необоснованной.
2. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Заказчику не выдавать, так как нарушение не повлияло на результаты Конкурса.
3. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.08.2018 № НО/37268/18.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано только в судебном порядке в течение трех месяцев.