

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9573/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.07.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Автосила НН», АО «Мосводоканал»,

рассмотрев жалобу ООО «Автосила НН» (далее — Заявитель) на действия АО «Мосводоканал» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку автогидроподъёмника для нужд АО «Мосводоканал» в 2023 году (реестровый № 32312503176) (далее — Закупка),

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 Закупки.

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, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (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, конкурсной или аукционной 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 закупок 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 заявка полностью соответствовала требованиям 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.

При проведении закупки Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Мосводоканал», утвержденном протоколом № 3/23 заседания совета директоров АО «Мосводоканал» от 29.03.2023 (далее — Положение о закупке).

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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Комиссией установлено, что 20.06.2023 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, 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 автогидроподъемника для нужд АО «Мосводоканал» в 2023 году (реестровый № 32312503176) (далее – аукцион, процедура).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 05.07.2023 № 32312503176-03 заявка Заявителя отклонена «на основании п. 13.4.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Мосводоканал» в связи с непредставлением в составе заявки обязательных документов и сведений, требование о предоставлении которых установлено п.13 Информационной карты аукциона:

отсутствует копия документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, в отношении лица, подписавшего электронной подписью документы на ЭТП;

отсутствует копия решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки».

Относительно первого основания отклонения заявки Заявителя Комиссией

установлено следующее.

В соответствии с пунктом 5 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления копии документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, за исключением случаев подписания заявки:

б) лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, если участником такой закупки является юридическое лицо.

Согласно пункту 17 Информационной карты заявки подаются посредством ЭП по адресу: <http://roseltorg.ru/> в соответствии с Регламентом работы ЭП.

Пунктом 13 Информационной карты установлены следующие требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке:

2. Вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должны входить следующие документы:

п. 3 Копия документа, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, 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 в настоящей статье - руководитель), если участником такой закупки является юридическое лицо.

Аналогичное требование содержится в пункте 14.1.4 Положения о закупке.

Таким образом, учитывая, вышеизложенные требования Закупочной документации в случае если заявка подается представителем юридического лица, не указанного в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, в составе заявки предоставляется документ, подтверждающий полномочия такого лица на осуществление действий от имени участника процедуры.

На основании пункта 13.4.1 Положения о закупке Участник процедуры закупки, подавший заявку, не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке в случае Непредставления в составе заявки обязательных для предоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 14.1 настоящего Положения.

Комиссией установлено, что заявка Заявителя была подана посредством электронной площадки делопроизводителем специалистом по закупкам ООО «АВТОСИЛА НН» <....> Заявка была подписана электронной подписью<....>

При этом, в составе заявки Заявителя отсутствовала копия документа,

подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, в отношении лица, подписавшего электронной подписью документы на ЭТП, предоставление которой предусмотрено пунктом подпунктом 2 пункта 13 Информационной карты.

Заявитель в жалобе указывает на то, что информация о доверенности уполномоченного лица содержится в ЕИС. Руководитель участника закупки определяет таких лиц посредством единой системы идентификации и аутентификации (ЕСИА) и наделяет полномочиями при регистрации в ЕИС (в ЕРУЗ) участника закупки или при добавлении новых уполномоченных лиц. Такие условия указаны подпункте «б» пункта 5, подпункте «а» пункта 11 Правил регистрации участников закупок в ЕИС из постановления № 60.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно части 5 ст. 3.3 Закона о закупках электронные документы участника конкурентной закупки в электронной форме, заказчика, оператора электронной площадки должны быть подписаны усиленной квалифицированной электронной подписью (далее - электронная подпись) лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника конкурентной закупки в электронной форме, заказчика, оператора электронной площадки.

В силу ст. 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» законным представителем общества с ограниченной ответственностью является единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие).

В силу пункту 1 части 3 статьи 40 указанного закона единоличный исполнительный орган общества без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Вместе с тем согласно представленной Заявителем в составе заявки выписке из ЕГРЮЛ лицом, имеющим право действовать от имени ООО «Автосила НН» без доверенности является только директор ООО «Автосила НН» <.....>

Также согласно пункту 5.8 Устава ООО «Автосила НН» «Генеральный директор Общества без доверенности действует от имени Общества, представляет его интересы во взаимоотношениях с органами государства, другими организациями.».

Таким образом, только директор ООО «Автосила НН»<.....> на дату возникновения спорных правоотношений имел право действовать от имени ООО «Автосила НН» без доверенности.

Согласно пункту 5 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления копии документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем, подпунктом 2 пункта 13 Информационной карты Закупочной документации во второй части заявки должна быть представлена копия документа,

подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, за исключением случаев подписания заявки лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17.2. Федерального закона от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи» (далее - Закон об электронной подписи) если от имени юридического лица действует его представитель (физическое лицо, индивидуальный предприниматель или иное юридическое лицо), уполномоченный действовать от имени юридического лица на основании доверенности, выданной юридическим лицом в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, электронный документ подписывается квалифицированной электронной подписью такого представителя юридического лица.

В силу п. 2 ч. 1 этой же статьи одновременно представляется доверенность от имени юридического лица. Данная доверенность, выданная в электронной форме от имени юридического лица, должна быть подписана квалифицированной электронной подписью, указанной в пункте 1 настоящей части, или квалифицированной электронной подписью лица, которому выдана доверенность с правом передоверия, или квалифицированной электронной подписью нотариуса в случае, если доверенность, в том числе доверенность, выданная в порядке передоверия, удостоверена нотариусом. Представление доверенности осуществляется посредством ее включения в пакет электронных документов, если иной порядок представления такой доверенности не предусмотрен соглашениями при взаимодействии юридических лиц между собой или с индивидуальными предпринимателями, физическими лицами или нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти, принятыми в соответствии с требованиями к указанным соглашениям или нормативным правовым актам, которые вправе устанавливать Правительство Российской Федерации.

Таким образом, положения Закона о закупках, Закупочной документации Заказчика требуют прикладывать к заявке участника документ, подтверждающий полномочия лица действовать от имени участника закупки.

Указанная правовая позиция также изложена в решении Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-43696/23.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации и Закона о закупках, а именно заявка Заявителем была подписана не уполномоченным лицом организации без доверенности.

Доказательств, подтверждающих соответствие заявки требованиям Закупочной документации и нормам действующего законодательства Заявителем не представлено.

В части довода Заявителя о том, что информация о доверенности уполномоченного лица содержится в ЕИС, Комиссия отмечает, что Заказчик рассматривает заявки на соответствие требованиям Закупочной документации и соответственно руководствуется сведениями и документами, представленными в составе заявки

такого участника, при этом в обязанности Заказчика не входит проверка наличия/отсутствия информации о доверенности уполномоченного лица в ЕИС.

Относительно второго отклонения заявки Заявителя Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктом 7 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления копии 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 извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) является крупной сделкой.

Так, подпунктом 2 пункта 13 Информационной карты установлено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, копию решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки либо копия 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 о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки должно содержать указание на то, что решение выдано для участия в закупочных процедурах и содержать сумму, на которую оно выдано.

Не может являться основанием для отклонения от участия в закупке представленное участником закупки решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки, выданное на сумму, превышающую начальную (максимальную) цену договора или, в котором указана предельная сумма совершения крупной сделки (сделок), также превышающая начальную (максимальную) цену договора, или в котором указана информация о том, что крупной для участника является сделка на сумму свыше конкретной суммы, также превышающей начальную (максимальную) цену договора.

Также не допускается отклонение от участия в закупке за неуказание в таком решении предмета конкретной закупки и иных индивидуализирующих признаков конкретной закупочной процедуры, а равно типа сделки (поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки или обеспечения исполнения договора).

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.

Аналогичное требование содержится в пункте 14.1.5 Положения о закупке.

Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя отсутствует копия решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки либо сведения, подтверждающие, что данная сделка не является для участника крупной.

Заявитель в жалобе ссылается на положения части 1 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, согласно которой крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности.

При этом, как указывает Заявитель, в соответствии с частью 7 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью положения статьи о крупных сделках не применяются к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

Таким образом, по мнению Заявителя, требование о наличии решения о согласии на совершение крупной сделки законодательством не установлено для обществ, состоящих из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

Вместе с тем Комиссия обращает внимание на то, что в пункте 4 подпункта 2 пункта 13 Информационной карты Закупочной документации не установлена вариативность в отношении представления документов.

Таким образом, Заявитель в составе заявки не представил документ, обязательность предоставления которого установлена Закупочной документацией.

Дополнительно Комиссия отмечает, что в составе заявки не представлено сведений и документов, свидетельствующих об отсутствии необходимости в представлении решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что в данном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации в части предоставления обязательных документов, а равно у Заказчика имелись основания для отклонения такой заявки.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в

соответствии с требованиями Закупочной документации и требований 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.

Вместе с тем 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 ООО «Автосила НН» (ИНН: 5258146099; ОГРН: 1195275039024) на действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274; ОГРН: 1127747298250) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 17.07.2023 № НП/30022/23.

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