

РЕШЕНИЕ

№ 054/01/18.1-2481/2021

28 декабря 2021 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Аркада» (далее – ООО «Аркада») (вх. №22306 от 20.12.2021) на действия заказчика Государственного автономного учреждения Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов» (далее – ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов») при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (бакалея) (№ в ЕИС 32110908382),

в присутствии представителя ООО «Аркада» – <...> (представитель по доверенности № б/н от 27.12.2021 г.),

в присутствии представителя ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» – <...> (представитель по доверенности № 45 от 27.12.2021 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «Аркада» (вх. №22306 от 20.12.2021) на действия заказчика ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (бакалея) (№ в ЕИС 32110908382).

Заявитель сообщает следующее.

16.12.2021 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakimki.gov.ru> была опубликована информация о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (бакалея) (№ 32110908382).

В соответствии с Протоколом соответствия и оценки котировочных заявок №07К-2022 от 15.12.2021г., закупочной комиссией принято решение о несоответствии заявки ООО «Аркада» на основании отсутствия в заявке документов в соответствии с подпунктом 1в пункта 23 извещения «Требования, предъявляемые к котировочной заявке», а именно:

документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо копия приказа о назначении физического лица на должность, в

соответствии с которыми такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности (далее - руководитель).

ООО «Аркада» не согласно с решением Заказчика, так как заявка на участие в аукционе была подана согласно действующему законодательству Российской Федерации.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона №223-ФЗ, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Согласно Положению о закупке товаров, работ, услуг ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов», п. 6.9.10 раздела 6.9. «Порядок проведения запроса котировок в электронной форме», заявка на участие в запросе котировок должна содержать следующие документы и информацию:

«1) согласие участника запроса котировок на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок и не подлежащих изменению по результатам проведения запроса котировок;

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара (при осуществлении закупки товара) (в случае установления заказчиком в извещении о проведении запроса котировок приоритета товарам российского происхождения, работам, услугам, выполняемым, оказываемым российскими лицами, в соответствии с разделом 4.4 Положения о закупке);

б) конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в

заявку на участие в запросе котировок в случае отсутствия в извещении о проведении запроса котировок указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в извещении о проведении запроса котировок;

в) иные документы и информацию, предусмотренные подпунктами «а», «г» подпункта 1, подпунктами 5,6 пункта 5.3.2 Положения о закупке».

Обращаясь к ссылкам пунктов Положения, указанных выше, податель жалобы указывает следующее:

«Раздел 5.3. Требования к составу заявки на участие в конкурентной закупке:

5.3.2. Заявка на участие в конкурентной закупке должна содержать всю указанную заказчиком в извещении об осуществлении закупки и (или) документации о конкурентной закупке информацию, в том числе, но не ограничиваясь:

1) информацию и документы об участнике закупки:

а) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника закупки, фамилия, имя, отчество (при наличии), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника закупки или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника закупки (для иностранного лица), реквизиты для перечисления денежных средств при оплате товаров, работ, услуг (банковские реквизиты участника закупки);

г) документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям к участникам закупки, установленным заказчиком в извещении об осуществлении закупки и (или) документации о конкурентной закупке, или копии таких документов, а также декларацию о соответствии участника закупки требованиям, установленным в соответствии с подпунктами 2-8 пункта 5.1.1 Положения о закупке (указанная декларация может предоставляться с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки при наличии такого функционала);

5) участники закупок, являющиеся физическими лицами, предоставляют заказчику письменное согласие субъекта на обработку персональных данных в соответствии с частью 1 статьи 8 Федерального закона от 27.07.2006 года № 152-ФЗ «О персональных данных»;

б) иные документы и сведения, предоставление которых предусмотрено Положением о закупке».

Требование о предоставлении документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо копия приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которыми такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника закупки без доверенности, находится в подпункте «в» подпункта 1 пункта 5.3.2 Положения о закупке. Таким образом, требование о предоставлении вышеуказанных документов в процедуре «запрос котировок» не соответствует Положению о закупке ГАУ НСО ССО

«Новосибирский дом ветеранов».

Однако, несмотря на незаконность требования Заказчика в составе документации, предоставить документ подтверждающий полномочия руководителя, в составе заявки ООО «Аркада» был приложен заверенный ЕГРЮЛ от 06.12.2021г., где пп. 16-21 раздела «Сведения о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица» предусмотрена информация, что <...>, являясь лицом, исполняющим обязанности единоличного исполнительного органа, также является директором общества.

Между тем, ст. 39 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» устанавливает, что в обществе, состоящем из одного участника, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников общества, принимаются единственным участником общества единолично.

Также в соответствии с Регламентом работы электронной площадки ООО «РТС-тендер» для корпоративных закупок» указано, что в реестре участников размещения заказа, получивших аккредитацию на электронной площадке, в отношении каждого участника размещения заказа должны содержаться копии документов, подтверждающих полномочия лица на осуществление действий от имени участника размещения заказа — юридического лица. Следовательно, для получения аккредитации участник размещения заказа представляет оператору электронной площадки копии документов, подтверждающих полномочия руководителя.

С учетом технического функционала и регламента ЭТП «РТС-тендер», Заказчик имеет доступ к документам, предоставленным при аккредитации участника закупки на ЭТП, в том числе к решению о назначении директора. Следовательно, у Заказчика не должно было возникнуть сомнений в правомочности директора.

Согласно главы 3 пункта 3.2.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов», организация закупок осуществляется заказчиком в соответствии со следующими принципами: целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика. Заявителем была предложена наименьшая цена договора, а правомочность руководителя на заключение договора, с учетом вышеизложенного, не ставится под сомнение.

ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» предоставило следующие возражения на доводы жалобы.

ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 06.12.2021 года размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № 32110908382 (далее - Извещение) на право заключения договора на поставку продуктов питания (бакалея), начальная (максимальная) цена договора: 331 256,59 руб.

Согласно протоколу № 07К-2022 рассмотрения и оценки котировочных заявок от 15.12.2021 года (далее - протокол) на момент окончания срока подачи заявок

поступило 3 (три) заявки, из которых 2 (две) признаны соответствующими требованиям документации закупки.

Заявка участника закупки № 2 (ООО «АРКАДА») признана несоответствующей и отклонена по следующему основанию: «Несоответствие заявки участника закупки требованиям документации, установленным в Извещении № 07К-2022 от 06.12.2021 г.: отсутствие в заявке документов в соответствии с подпунктом 1в пункта 23. «Требования, предъявляемые к котировочной заявке».

В соответствии с пунктом 4.1.1. Положения о закупке товаров, работ, услуг «ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» (далее - Положение) заказчик осуществляет конкурентные и неконкурентные закупки.

В силу пункта 4.2.1 Положения запрос котировок в электронной форме является конкурентным способом закупки.

Под запросом котировок в электронной форме понимается форма торгов, при котором победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора (пункт 6.9.1 Положения).

Согласно части 1 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ, конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 3.2 Закона № 223-ФЗ, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Пунктом 19.1 статьи 3.4. Закона № 223-ФЗ установлен перечень информации и документов, обязанность представления которых заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке.

Разделом 5.3 Положения заказчиком закреплены требования к составу заявки на участие в конкурентной закупке.

Пункт 6.9.10 Положения содержит не исчерпывающий перечень документов и информации, которые должна содержать заявка на участие в запросе котировок, а именно: «в) иные документы и...».

В силу того, что запрос котировок является конкурентной закупкой, требования к его проведению и котировочной заявке необходимо рассматривать с учетом и в совокупности с требованиями разделов 5.3 и 6.9 Положения.

Таким образом, заказчик правомерно в пункте 23 Извещения установил требования, предъявляемые к котировочной заявке, в том числе перечень документов и информации в составе заявки, а именно: «документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица...» - подпункт 1в.

Вместе с тем, заявка участника закупки - ООО «АРКАДА» не содержит сведений в форме документа согласно указанного подпункта.

В жалобе заявитель ссылается о наличии в составе заявки «заверенной ЕГРЮЛ от 06.12.2021 г.», однако, оценивая данный аргумент, заказчик не может признать его «допустимым», по следующим причинам:

- запись о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица внесена 03.03.2017 года (ГРН 1175476022556), изучив дополнительно имеющиеся сведения об участнике, предоставленные им при аккредитации на ЭТП было установлено, что полномочия предоставлены сроком на 3 года (Устав общества и решение о назначении директора от 27.02.2017 года), что свидетельствует о том, что приложенные документы не имеют юридической силы, а следовательно, отсутствуют как таковые.

В силу пункта 6.9.17 Положения в случае непредоставления документов и (или) информации, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, заявка участника отклоняется.

Таким образом, закупочная комиссия заказчика ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» правомерно приняла решение о несоответствии заявки участника закупки № 2 (ООО «АРКАДА») и ее отклонении по основаниям, указанным в протоколе, руководствуясь принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Так, участники закупки №№ 1,3 представили все документы и информацию в составе заявки, установленные документацией о закупке.

Кроме того, жалоба ООО «АРКАДА» содержит доводы, направленные на положения документации о проведении запроса котировок в электронной форме № 32110908382 на право заключения договора на поставку продуктов питания (бакалея).

Дата и время окончания подачи котировочных заявок - 14.12.2021 года 10-00 местного времени (п.21 Извещения).

Однако, жалоба ООО «АРКАДА» поступила в Новосибирское УФАС России 20.12.2021 года, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» полагает, доводы ООО «АРКАДА» на положения документации запроса котировок в электронной форме № 32110908382 не подлежат рассмотрению.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

06 декабря 2021 года на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> организатором торгов Государственным автономным учреждением Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов» было опубликовано извещение и закупочная документация о проведении торгов в форме запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (бакалея) в составе 1 лота (извещение на официальном интернет-сайте <http://zakupki.gov.ru> № 32110908382).

Прием заявок на участие в запросе котировок осуществлялся в период с 06 декабря 2021 по 14 декабря 2021 г. Дата подведения итогов запроса котировок – 15 декабря 2021 года.

Согласно протоколу № 07К-2022 рассмотрения и оценки котировочных заявок от 15.12.2021 года (далее - протокол) на момент окончания срока подачи заявок поступило 3 (три) заявки, из которых 2 (две) признаны соответствующими требованиям документации закупки. При этом заявка ООО «АРКАДА» под номером 2 признана несоответствующей и отклонена по причине несоответствия заявки участника закупки требованиям документации, установленным в Извещении № 07К-2022 от 06.12.2021 г., а именно из-за отсутствия в заявке документов в соответствии с подпунктом 1в пункта 23 извещения «Требования, предъявляемые к котировочной заявке», а именно, у заявителя отсутствовал документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица.

Подпунктом 1в пункта 23 Извещения установлено, что заявка должна содержать документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки – юридического лица.

При рассмотрении жалобы представитель ООО «Аркада» подтвердила факт того, что в составе заявки отсутствовало решение, подтверждающее полномочия директора Общества.

Согласно ст. 39 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» в обществе, состоящем из одного участника, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников общества, принимаются единственным участником общества единолично, оформляются письменно.

В соответствии с ч. 1 ст. 40 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества. Единоличный исполнительный орган общества может быть избран также не из числа его участников.

ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» были представлены аккредитационные документы ООО «Аркада», а именно, Устав, утвержденный 27.02.2017, а также решение № 1 от 27.02.2017 единственного учредителя ООО «Аркада».

Как установлено комиссией Новосибирского УФАС России в п. 14 Устава закреплено положение о том, что единоличный исполнительный орган Общества (Директор) избирается единственным учредителем Общества на три года.

В п. 7 решения № 1 от 27.02.2017 указано, что на должность директора Общества назначена <...> сроком на 3 (три) года.

Следовательно, как в составе заявки, так и в аккредитационных документах отсутствовали документы и информация, подтверждающие полномочия директора Общества. При этом выписка из ЕГРЮЛ от 06.12.2021 не заменяет документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки – юридического лица.

Также необходимо учитывать тот факт, что при подаче жалобы в Новосибирское УФАС России в качестве подтверждения полномочий на подачу жалобы было представлено решение № 4 от 28.01.2020 о продлении полномочий единоличного исполнительного органа (Директора) ООО «Аркада», следовательно, такой документ у участника закупки имелся, но не был представлен в составе заявки.

Таким образом, заявитель не приложил к своей заявке действующее решение о продлении полномочий директора своей организации, соответственно, организатор закупки, отклоняя его заявку, действовал в соответствии с закупочной документацией.

В части правомерности включения в закупочную документацию требования о предоставлении документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника закупки – юридического лица, что, по мнению заявителя, не соответствует Положению о закупке ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов», установлено следующее.

Согласно письму ФАС от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки», любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона № 223-ФЗ, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

Согласно ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях: 1) 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; 2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом; 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений

Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно ч. 11 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

ООО «Аркада» подало жалобу в Новосибирское УФАС России на положения закупочной документации на стадии подведения итогов закупки. При таких данных, оценивая поведение ООО «Аркада» в указанной части, с учетом того, что заявитель, подавая заявку на участие в запросе котировок в электронной форме № 32110908382, был согласен с положениями закупочной документации заказчика, следует признать его злоупотребляющим правом (ч. 2 ст. 10 ГК РФ). Указанные выводы подтверждаются, в том числе, правоприменительной практикой (Решение АС г. Москвы от 27.05.2019 по делу А40-45841/2019, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 16.10.2019 Ф05-17130/2019 по делу А40-26097/2019, Определение Верховного Суда РФ от 12.11.2021 305-ЭС21- 20460 по делу А40-158687/2020).

Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о законности действий заказчика при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (бакалея) (Извещение № 32110908382), нарушение порядка организации и проведения торгов отсутствует.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Аркада» (вх. №22306 от 20.12.2021) на действия заказчика ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания (бакалея) (№ в ЕИС 32110908382) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.