

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6382/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.05.2023

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 «СК «Форт-Инвест», АО «СО ЕЭС»,

рассмотрев жалобу ООО «СК «Форт-Инвест» (далее — Заявитель) на действия АО «СО ЕЭС» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на ремонт помещений здания АО «СО ЕЭС» по адресу: г. Омск, ул. Партизанская, д. 10 (реестровый № 32312249378) (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 представленные в составе заявки документы полностью соответствуют требованиям, установленным в 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. N 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.

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.

При этом в силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссией установлено, что 03.04.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС- тендер» (<http://www.rts-tender.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на ремонт помещений здания АО «СО ЕЭС» по адресу: г. Омск, ул. Партизанская, д. 10 (реестровый № 32312249378) (далее – конкурс, процедура).

Согласно Протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 04.05.2023 № 29/23-ЗК-01 заявка Заявителя отклонена на основании следующего:

«согласно пп. «а» п. 2.8.8.2 Конкурсной документации: «непредставления документов, перечень которых определен Конкурсной документацией, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике конкурса или Работках.» (в ЕГРЮЛ внесена запись о недостоверности сведений о юридическом лице)».

Так, в соответствии с пунктом 3.3.1 Закупочной документации участник конкурса представляет в составе Конкурсной заявки следующие документы для подтверждения его соответствия требованиям, установленным к Участникам

конкурса:

| № | Вид документа | Примечания |
|--|--|---|
| Информационные и правоустанавливающие документы: | | |
| | Устав (учредительный договор для товариществ) | Предоставляется копия с оригинала, выданного регистрирующим органом, в действующей редакции либо документ в электронном виде, подписанный усиленной квалифицированной подписью налогового органа. |
| | Решение о внесении изменений к Уставу (учредительному договору для товариществ), текст изменений | Предоставляется копия с оригинала, выданного регистрирующим органом, в действующей редакции, с отметкой регистрирующего органа, либо документ в электронном виде, подписанный усиленной квалифицированной подписью налогового органа. |
| | Решение 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 конкурса заключение по результатам конкурса договора является крупной сделкой | |
| Другие документы: | | |
| | Документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего Конкурсную заявку | Представляется в случае подписания документов по Доверенности |

На основании подпункта «а» пункта 2.8.8 Закупочной документации при рассмотрении вторых частей Конкурсных заявок Участников конкурса Конкурсная заявка подлежит отклонению в случае непредставления документов, перечень которых определен Конкурсной документацией, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике конкурса или Работы. Выявление недостоверных сведений и отклонение заявки Участника конкурса по данному основанию возможно на любом этапе конкурса.

Комиссией установлено, что Заявителем в составе заявки в качестве документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего заявку представлен приказ № 1 от 15.05.2020 о вступлении в должность директора Общества <.....>

При этом, Заявителем к заявке также была приложена выписка из ЕГРЮЛ от 12.04.2023, в соответствии с которой сведения о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица, и сведения об участниках (учредителях) юридического лица являются недостоверными. Аналогичная информация приведена на официальном сайте ФНС России.

В свою очередь, Заявителем не отрицал наличие данной записи в выписке ЕГРЮЛ и официальном сайте ФНС России, пояснив, что данное основание было внесено ФНС России ошибочно. Также Заявитель в своих дополнениях к жалобе указывает, что неоднократно обращался в ФНС России с требованием убрать недостоверность сведений, данная информация размещена на сайте ФНС России. В подтверждение своих доводов Заявителем также в материалы дела представлен протокол допроса директора ООО «СК «Форт-Инвест» <.....> Н.Л. Межрайонной ИНФНС России № 23 по городу Санкт-Петербургу от 20.04.2023.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отменить следующее.

В силу пункта 6 статьи 11 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» если по результатам проведения проверки достоверности сведений, включенных в ЕГРЮЛ, установлена недостоверность содержащихся в ЕГРЮЛ сведений, регистрирующий орган направляет юридическому лицу, его учредителям (участникам) и лицу, имеющему право действовать без доверенности от имени юридического лица, уведомление о необходимости представления достоверных сведений. В течение 30 дней с момента направления уведомления юридическое лицо обязано сообщить в регистрирующий орган соответствующие сведения или представить документы о достоверности сведений. В случае невыполнения данной обязанности либо если представленные документы не свидетельствуют о достоверности сведений, регистрирующий орган вносит в ЕГРЮЛ запись о недостоверности сведений.

Вместе с тем запись о недостоверности сведений о ООО «СК «Форт-Инвест» внесена в ЕГРЮЛ 17.03.2023, в то время как заявка на участие в закупке подана 12.04.2023. Следовательно, за 2 месяца до подачи заявки ООО «СК «Форт-Инвест» было известно о проведенной регистрирующим органом проверке. Однако никаких мер к устранению ошибки Заявителем предпринято не было.

Более того, в составе заявки Заявителем не было представлено документов и сведений, подтверждающих, что запись о недостоверности сведений в отношении сведения о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица является ошибочной.

Таким образом, в данном случае Заказчик принимал решение на основании сведений, представленных Заявителем в составе заявки.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что представленный Заявителем в качестве подтверждения доводов протокол допроса от 12.04.2023 не презюмирует истинность лицом которого допрашивали. Кроме того, акты, постановления

налогового органа повреждающие отсутствие недостоверных сведений в отношении сведений о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица также отсутствуют.

Согласно пункту 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Лицо, добросовестно полагающееся на данные единого государственного реестра юридических лиц, вправе исходить из того, что они соответствуют действительным обстоятельствам. Юридическое лицо не вправе в отношениях с лицом, полагавшимся на данные единого государственного реестра юридических лиц, ссылаться на данные, не включенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем, за исключением случаев, если соответствующие данные включены в указанный реестр в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица.

Таким образом, на момент рассмотрения заявки Заявителя Заказчик исходил из указанных в едином государственном реестре юридических лиц сведений в отношении сведений о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица, учитывая, что данные о недостоверности сведений были включены реестр.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

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 «СК «Форт-Инвест» (ИНН: 7810795816; ОГРН: 1207800068772) на действия АО «СО ЕЭС» (ИНН: 7705454461; ОГРН: 1027700201352) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 17.05.2023 № НП/19438/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.