Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – «…»; членов Комиссии: «…»,

в отсутствие представителей ООО «ДизельЭкспорт», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии представителей АО «Производственное объединение «Стрела» - «…» (доверенность №9 от 01.01.2019 г.), «…» (доверенность №41 от 01.01.2019г.),

рассмотрев жалобу ООО «ДизельЭкспорт» на действия АО «Производственное объединение «Стрела» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на приобретение экскаватора-погрузчика АМКОДОР 702ЕМ-03 или эквивалента для нужд АО «ПО «Стрела» (извещение № 31907861422),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба от 29.05.2019 г. (вх. №4398э от 29.05.2019г.) ООО «ДизельЭкспорт» (150031, г.Ярославль, ул.Промышленная, д.1, стр.6) (далее – заявитель) на действия АО «Производственное объединение «Стрела» (460005, г.Оренбург, ул.Шевченко, д. 26) (далее – ответчик, заказчик, организатор торгов) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на приобретение экскаватора-погрузчика АМКОДОР 702ЕМ-03 или эквивалента для нужд АО «ПО «Стрела» (извещение № 31907861422).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч.11 ст.18.1 ФЗ «О защите конкуренции» заявителю направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению.

В порядке ч.11 ст.18.1 ФЗ «О защите конкуренции» заказчику выставлено требование о приостановлении запроса котировок в электронной форме до рассмотрения указанной жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы было назначено на 05.06.2019г. 11ч. 00мин. Протокольно комиссией объявлен перерыв до 07.06.2019г. 11ч. 00мин.

Из содержания жалобы следует, что заявка ООО «ДизельЭкспорт» неправомерно не допущена к участию в закупке, по мнению заявителя заявка ООО «ДизельЭкспорт» составлена в соответствии с требованиями документации заказчика.

Представители ответчика не согласились с доводами жалобы, представили письменные возражения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения представителей ответчика, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

Оренбургское УФАС России в своей деятельности руководствуется положениями ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года №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.

13.05.2019 года на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru заказчиком размещено извещение №31907861422 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на приобретение экскаватора-погрузчика АМКОДОР 702ЕМ-03 или эквивалента для нужд АО «ПО «Стрела».

Согласно ч. 1 статьи 2 Закона 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 соответствии ч.2 ст.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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг **АО «Производственное объединение «Стрела» утверждено Советом директоров Общества (протокол №133 от 14.12.2018г.).**

Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, на право заключения договора на приобретение экскаватора-погрузчика АМКОДОР 702ЕМ-03 или эквивалента для нужд АО «ПО «Стрела» (регистрационный № 2019/233) утверждено заместителем генерального директора по коммерческим вопросам «…» 13.05.2019г. (далее – Документация).

Согласно п.14 Документации для участия в запросе котировок участник подает заявку на участие в запросе котировок. Требования к участникам, а также составу содержанию, форме, оформлению заявки на участие в запросе котировок указываются в Приложении №2 к извещению о проведении запроса котировок. Подача заявки на участие в запросе котировок означает, что участник закупочной процедуры в полном объеме изучил извещение, приложения, включая изменения и разъяснения к ним, и согласен с условиями, содержащимися в Извещении и Проекте договора.

Требования к участникам запроса котировок определены в Приложении №2 к Документации. Согласно подп. «ж» п.2.2. указанного приложения заявка должна, среди прочего, содержать:

решение об одобрении крупной сделки в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством РФ, учредительными документами и если для Участника закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющейся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, обеспечения исполнения договора, являются такой сделкой.

Указанное Решение должно содержать указание на предмет закупки и начальную (максимальную) цену договора.

Сведения, что сделка для такого Участника не является крупной сделкой, в случае если организация не попадает под действие требования законодательства о необходимости наличия решения об одобрении или о совершении крупной сделки.

В случае если получение указанного решения до истечения срока подачи

заявок на участие для Участника закупки невозможно в силу необходимости соблюдения, установленного порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении крупных сделок, Участник закупки обязан представить письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора.

Согласно п.27 Документации в рамках стадии рассмотрения заявок участников комиссия по осуществлению закупок (далее – Комиссия) проверяет правильность оформления заявок, их соответствие требованиям, а также соответствие участников требованиям, установленным в извещении. Комиссия изучает документы на предмет их полноты, наличия ошибок в расчетах, наличия необходимой информации, всех подписей на документах, а также правильности оформления заявок в целом.

Пунктом 28 Документации предусмотрено, что в ходе рассмотрения заявок комиссия по осуществлению закупок вправе проверять соответствие действительности предоставленных Участником документов и информации, в том числе путем направления запросов в государственные органы, лицам, указанным в Заявке, а также получение сведений находящиеся в информационной компьютерной сети Интернет. При предоставлении заведомо ложных сведений или намеренном искажении информации или документов, приведенных в составе Заявки, Заказчик имеет право отклонить Заявку участника.

Основания для отклонения заявок участников предусмотрены п.47 Документации.

24.05.2019г. АО «ПО «Стрела» на сайте www.zakupki.gov.ru размещен итоговый протокол конкурентной закупка №2019/233 от 23.05.2019г., согласно которому заказчиком на участие в закупке получено 2 заявки, обе заявки отклонены, в частности, заявка под идентификационным номером 9422 (заявка ООО «ДизельЭкспорт») отклонена по основанию: в заявке на участие в запросе котировок отсутствует решение об одобрении крупной сделки, что не соответствует требованиям, указанным в пп. «ж», п.1, ч.2.2 Приложения №2 к извещению. В составе заявки приложено Решение №3 от 01.08.2018г. об одобрении совершения сделок не содержащее указание на предмет закупки и начальную (максимальную) цену договора. Заявка участника не соответствует требованиям, установленным в п. 47 извещения – непредставление в составе заявки документов и сведений, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок.

Комиссией установлено, что в составе заявки ООО «ДизельЭкспорт» представлено решение единственного участника общества с ограниченной ответственностью «ДизельЭкспорт» №3 от 01.08.2018г., согласно которому

единственный участник общества «…» решил одобрить совершение сделок от имени ООО «ДизельЭкспорт» по результатам электронных процедур, максимальная сумма одной такой процедуры не должна превышать 100 000 000 (сто миллионов) рублей.

Кроме того, в составе заявки приложено письмо генерального директора ООО «ДизельЭкспорт» «…» от 21.05.2019г., согласно которому сделка на поставку экскаватора-погрузчика АМКОДОР 702ЕМ-03 или эквивалента для нужд АО «ПО «Стрела» (регистрационный №2019/233), начальная (максимальная) цена: 2 830 000 (два миллиона восемьсот тридцать тысяч) руб. 00 коп. с НДС считать не крупной.

Представители АО «ПО «Стрела» пояснили, что в ходе рассмотрения, проверки и сопоставления предоставленных документов установлено, что согласно данным бухгалтерского отчета за последний отчетный период, крупной сделкой для ООО «ДизельЭкспорт» будет являться сделка, превышающая 2 197 250 руб., при этом предлагаемая цена договора 2 780 000 руб.

В дополнительных пояснениях (от 06.06.2019г.) ООО «ДизельЭкспорт» поясняет, что поставка (продажа) техники, в том числе экскаватора-погрузчика, является сделкой, не выходящей за пределы обычной хозяйственной деятельности общества, что подтверждается приложенными в составе заявки документами.

Согласно ч.1 ст.46 Федерального закона от 08.02.1998г. №14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – ФЗ «Об ООО») крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности и при этом:

связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества (в том числе заем, кредит, залог, поручительство, приобретение такого количества акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества, в результате которых у общества возникает обязанность направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ "Об акционерных обществах"), цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов

общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

В соответствии с ч.8 ст.46 ФЗ «Об ООО» для целей настоящего Федерального закона под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, которые приняты в деятельности соответствующего общества либо иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки таким обществом ранее, если такие сделки не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.

Следует отметить, что в составе заявки ООО «ДизельЭкспорт» приложены также справка об опыте выполнения поставок товара, выписка из ЕГРЮЛ, сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, Устав общества.

Согласно п.15 Устава ООО «ДизельЭкспорт» крупной сделкой является сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет двадцать пять и более процентов стоимости имущества общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении таких сделок. Крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества.

Одним из дополнительных видов деятельности ООО «ДизельЭкспорт» согласно выписке из ЕГРЮЛ является производство машин и оборудования для добычи полезных ископаемых и строительства (ОКВЭД 28.92).

Исходя из содержания требований Документации следует, что, в случае если требование о необходимости наличия решения для совершения сделки установлено законодательством РФ, учредительными документами участника и если для Участника закупки поставка товаров, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, обеспечение исполнения договора, являются крупной сделкой, в составе заявки должно быть приложено решение об одобрении крупной сделки, оформленное определенным в Документации образом.

В случае же, если организация (участник конкурентной процедуры) не попадает под действие требования законодательства о необходимости наличия решения об одобрении или о совершении крупной сделки, в составе заявки такого участника должны содержаться сведения, что сделка для такого участника не является крупной сделкой. При этом, требований к

оформлению в составе заявки таких сведений Документация АО «ПО «Стрела» не содержит.

По мнению Комиссии, ООО «ДизельЭкспорт» предоставил в составе заявки соответствующие сведения, путем приложения в составе заявки письма от 21.05.2019г. за подписью генерального директора общества, решения единственного участника ООО «ДизельЭкспорт» от 01.08.2018г. №3, а также документов, отражающих, что поставка экскаватора-погрузчика АМКОДОР 702ЕМ-03 или эквивалента, являющаяся предметом указанной конкурентной процедуры не является сделкой, выходящей за пределы обычной хозяйственной деятельности общества. Согласно действующему законодательству, а также Уставу ООО «ДизельЭкспорт» одобрение сделки необходимо в случае, если она является крупной, что означает – выходящей за пределы обычной хозяйственной деятельности.

Указанные обстоятельства комиссия по осуществлению конкурентных закупок обязана была учесть рассмотрении и оценке заявок на участие в запросе котировок в электронной форме.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что заявка заявителя была отклонена неправомерно.

Следовательно, жалоба заявителя является обоснованной.

Необоснованное отклонение заявки участника торгов недопустимо и противоречит принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленных п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках.

Учитывая выявленное нарушение, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания об отмене итогового протокола конкурентной закупки.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23, Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДизельЭкспорт» на действия АО «Производственное объединение «Стрела» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на приобретение экскаватора-погрузчика АМКОДОР 702ЕМ-03 или эквивалента для нужд АО «ПО «Стрела» (извещение № 31907861422) обоснованной.

2 . Комиссии по осуществлению конкурентных закупок АО «ПО «Стрела»

выдать предписание об отмене итогового протокола конкурентной закупки №2019/233 от 23.05.2019г., рассмотреть заявки участников закупки заново.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии