

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21878/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.12.2021 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Запстрой», ФГУП «Управление гостиничным хозяйством» Министерства обороны Российской Федерации,

рассмотрев жалобу ООО «Запстрой» (далее — Заявитель) на действия ФГУП «Управление гостиничным хозяйством» (далее — Организатор торгов) при проведении аукциона на право заключения договора аренды федерального недвижимого имущества, закрепленного на праве хозяйственного ведения за ФГУП «Управление гостиничным хозяйством» Минобороны России и расположенного по адресу: г. Санкт-Петербург, ул. Чайковского, д.52, Лит. А, нежилые помещения 1Н, 10Н, 11Н, 12Н, 13Н, 14Н, 15Н, 16Н, 17Н, 18Н, 19Н, 2Н, 20Н, 21Н, 22Н, 3Н, 4Н, 5Н, 6Н, 7Н, 8Н, 9Н, 1ЛК, 2ЛК, общей площадью 4 775,7 кв.м, с кадастровым номером 78:31:0001200:3124 (извещение № 271021/8885030/01 лот 1, далее — Торги) (далее — Аукцион),

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 Организатора торгов и Специализированной организации при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение прав и законных интересов Заявителя выразилось в неправомерном отклонении его заявки от участия в Аукционе.

Представитель Организатора торгов против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорному Аукциону.

Настоящий Аукцион проводится в соответствии с нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Приказом ФАС России от 10 февраля 2010 г. № 67 «О порядке

проведения конкурсов или Аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Правила), приказом Директора Департамента военного имущества Минобороны России от 05.10.2021 г. № 3194 (далее – Приказ).

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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, **заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.**

Согласно пункту 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции **осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.**

В соответствии с приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее — Правила).

На официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.forgi.gov.ru (далее — Официальный сайт) размещено извещение о проведении Аукциона. Дата окончания приема заявок на участие в Аукционе — 22.11.2021, дата проведения аукциона — 24.11.2021.

Из протокола рассмотрения заявок от 23.11.2021 № 271021/8885030/01 следует, что заявка Заявителя отклонена от участия со следующим основанием:

- «Заявителю отказано в допуске к участию в аукционе по причине: Заявка на участие в аукционе не соответствует требованиям установленным в разделе 7 и Приложения № 1 к Документации об аукционе от 28.10.2021г.»

1. В соответствии с п. 4.1 Документации об аукционе «Условия участия в аукционе» Заявитель обязан осуществить следующие действия:

- подать заявку на участие в Аукционе по установленной документацией об Аукционе форме (Приложение № 3) с приложением необходимого пакета документов, перечень которых приведен в разделе 7 документации об Аукционе и Приложении № 1 к ней;

- внести на счет Организатора Аукциона задаток в указанных в разделе 5 настоящей документации об Аукционе размере, порядке и срок.

Согласно п. 7.2 (г) Документации об аукционе заявка на участие в Аукционе должна содержать заверенные копии учредительных документов Заявителя (для юридических лиц)

В п. 8 Приложения № 1 Документации об аукционе «Перечень документов для участия в Аукционе» установлено следующее: копии учредительных документов юридического лица, а именно:

- действующая редакция устава со всеми изменениями и дополнениями;
- учредительный договор со всеми изменениями и дополнениями (если имеется);
- положение со всеми изменениями и дополнениями (если имеется).

Согласно п. 10.3.2. На основании результатов рассмотрения заявок на участие в Аукционе, принимает решение о допуске Заявителей к участию в Аукционе или об отказе в допуске Заявителей к участию в Аукционе в порядке и по основаниям, предусмотренным в разделе 4 настоящей документации об Аукционе.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что согласно представленной от Заявителя Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц от 18.11.2021 г. № 9837В/2021 в устав ООО «Запстрой» были внесены изменения (дополнения) сведений о юридическом лице, внесенные в Единый государственный реестр юридических лиц и имеется учредительный договор юридического лица (п. 85 Выписки).

Комиссия, изучив заявку Заявителя установила, что в составе заявки Заявителя представлен Устав ООО «Запстрой» от 2009 года, согласно выписки из ЕГРЮЛ дата Устава 30.09.2009 год, при этом выписка из ЕГРЮЛ не свидетельствует о внесении изменений в Устав ООО «Запстрой», в связи с чем Комиссия признает данное основание отклонения заявки неправомерным.

Вторым основанием отклонения является непредставления в составе заявки копии выписки ЕГРЮЛ нотариально заверенной.

В п. 9 Приложения № 1 Документации об аукционе «Перечень документов для участия в Аукционе» установлено следующее: Выписка из ЕГРЮЛ или выписка из ЕГРИП (выданная не ранее чем за 6 (шесть) месяцев до даты разрешения извещения о проведении Аукциона) форма предоставления – Подлинник и Копия заверенная нотариально.

При этом, в п.п. б) п. 1. части 2 Требования к документам, предоставляемым заявителем для участия в аукционе установлено «полученную не ранее чем за 6 (шесть) месяцев до даты размещения на Официальном сайте извещения о проведении Аукциона выписку из ЕГРЮЛ **или** нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц)».

Таким образом Комиссия устанавливает противоречие в документации Организатора торгов.

Следует отметить, что документация о проведении закупки, являющаяся, по своей сути, офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор, не должна содержать возможности ее множественного толкования.

Указанная документация должна содержать в себе четкие, исчерпывающие требования к претендентам, подающим заявки на право участия в торгах, что исключает возможность субъективного толкования указанных в заявках предложений заказчиком.

В этой связи представляется возможным сделать вывод о том, что, в целях исключения какого-либо субъективного правоусмотрения при разрешении вопроса о допуске той или иной заявки к участию в закупке, а также недопустимости злоупотребления правом организатору закупки надлежит максимально четко и конкретно сформулировать свои требования относительно формирования подаваемых на участие в закупке заявок. Наличие же в таких требованиях каких-либо разночтений, либо отсутствие в закупочной документации

какого-либо требования исключает последующую возможность отклонения заявок со ссылкой на их несоответствие таким требованиям документации.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает баланс частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, поскольку направлен на повышенную защиту участника торгов как более слабой стороны в указанных правоотношениях.

Кроме того Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (вместе с «Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества») (далее — Приказ ФАС России № 67) в подпункте б) пункта 1 статьи 120 установлено, что заявка на участие в аукционе должна содержать полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра юридических лиц **или** нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц).

Кроме того, действующим законодательством предусмотрен порядок получения соответствующей выписки с официального сайта налоговой службы любым заинтересованным лицом.

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений, каких-либо оснований сомневаться в достоверности представленной Заявителем в составе заявки выписки у Организатора не имелось, кроме того Заявитель в составе своей заявки представил оригинал выписки из ЕГРЮЛ.

Приказом Министерства финансов Российской Федерации от 15.01.2015 № 5н утвержден соответствующий регламент по предоставлению сведений и документов, содержащихся в ЕГРЮЛ и ЕГРИП.

Разделом II Регламента № 5н утвержден Стандарт предоставления государственной услуги. В силу пункта 17 регламента № 5н результатом предоставления государственной услуги являются, в том числе:

выписка из ЕГРЮЛ/ЕГРИП;

выписка в электронном виде о конкретном юридическом лице или индивидуальном предпринимателе (в случае предоставления сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в электронном виде с использованием Интернет-сервиса, размещенного на сайте ФНС России).

Таким образом, любое лицо вправе получить выписку из ЕГРЮЛ в налоговом органе

на бумажном носителе, а также в электронной форме.

В соответствии с пунктом 92 Регламента № 5н предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП в электронном виде осуществляется: с использованием Интернет-технологий — посредством установления доступа к разделу официального сайта ФНС России, на котором содержатся сведения из ЕГРЮЛ/ЕГРИП; с использованием Интернет-сервиса — в виде выписки о юридическом лице или индивидуальном предпринимателе (о самом себе).

Согласно пункту 107 Регламента № 5н в случае, если при проведении проверки, указанной в пункте 105 указанного регламента, не выявлено оснований, предусмотренных пунктом 31 регламента, осуществляется формирование выписки в электронном виде с электронной подписью. В соответствии с пунктом 108 регламента № 5н предоставление выписки с использованием Интернет-сервиса в электронном виде осуществляется путем предоставления заявителю ссылки для скачивания выписки, упомянутой в пункте 107 регламента. Выписка предоставляется заявителю непосредственно при переходе по указанной ссылке. Таким образом, на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет» доступно получение выписки из ЕГРЮЛ.

В соответствии с частью 8 статьи 6 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и приказом Минфина России от 05.12.2013 № 115н «Об утверждении состава сведений о государственной регистрации юридического лица, крестьянского (фермерского) хозяйства, физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, подлежащих размещению на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети Интернет, и порядка их размещения» сведения размещаются на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети Интернет с указанием даты и государственного регистрационного номера записи, которой такие сведения внесены в ЕГРЮЛ/ЕГРИП.

Таким образом, Заказчик имел объективную возможность самостоятельно обратиться к сайту ФНС России в сети Интернет по адресам <http://service.nalog.ru/vyp> и <https://egrul.nalog.ru/>.

Учитывая, что Заявитель в составе своей заявки приложил оригинал выписки из ЕГРЮЛ, а также, что выписка из ЕГРЮЛ находится в открытом доступе и Организатор может ознакомиться с ней не имея ее копию, представленную участником, Комиссия признает данное основание отклонения неправомерным.

Согласно п. 8 Заявки на участии в аукционе (Приложение № 3 к Документации об Аукционе) установлено, что «Платежные реквизиты заявителя указываются им в соответствии с оригиналом (копией, заверенной печатью и/или подписью заявителя) справки банка об открытии ему расчетного счёта и содержащей БИК, ИНН, к/с, р/с (л/с), наименование банка, которая является неотъемлемой частью настоящего документа.».

Комиссией установлено, что заявка Заявителя не содержит справку банка об открытии расчетного счёта.

Данная справка содержит реквизиты банка и информация о счете, на который перечисляются денежные средства.

Комиссия признает данное основание отклонения формальным, ввиду того, что в составе своей заявки Заявитель указал платежные реквизиты, в том числе БИК, к/с, р/с.

Организатор торгов на заседании Комиссии пояснил, что данное требование установлено для того, чтобы Организатор смог перевести участнику денежные средства.

При этом на заседании Комиссии установлено, что Организатор торгов вернул Заявителю обеспечительный платеж, таким образом Организатор торгов перевел денежные средства на счет Заявителя без данной справки, что подтверждает формальность данного требования.

Комиссия дополнительно устанавливает нарушение составления протокола рассмотрения заявок, так, в пункте 72 Приказа ФАС России № 67 установлено, что на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе конкурсной комиссией принимается решение о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании заявителя участником конкурса или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе в порядке и по основаниям, предусмотренным пунктами 24 - 26 настоящих Правил, которое оформляется протоколом рассмотрения заявок на участие в конкурсе. Протокол ведется конкурсной комиссией и подписывается всеми присутствующими на заседании членами конкурсной комиссии в день окончания рассмотрения заявок. Протокол должен содержать сведения о заявителях, решение о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании его участником конкурса или об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе с обоснованием такого решения и с указанием положений настоящих Правил, которым не соответствует заявитель, положений конкурсной документации, которым не соответствует его заявка на участие в конкурсе, положений такой заявки, не соответствующих требованиям конкурсной документации. Указанный протокол в день окончания рассмотрения заявок на участие в конкурсе размещается организатором конкурса или специализированной организацией на официальном сайте торгов. Заявителям направляются уведомления о принятых конкурсной комиссией решениях не позднее дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Протокол рассмотрения заявок от 23.11.2021 № 271021/8885030/01 содержит только общие основания отклонения, из которых невозможно установить конкретную причину отклонения.

Кроме того, пунктом 10.7.4. документации Организатора установлено, что протокол рассмотрения заявок участников должен содержать имена (наименования) Заявителей, которым было отказано в допуске к участию в Аукционе, с указанием оснований отказа.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о том, что Организатор торгов неправомерно отклонил заявку Заявителя, в связи с чем жалоба Заявителя признается обоснованной.

Комиссия принимая во внимание, что договор по данному аукциону не заключен считает необходимым выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание о пересмотре заявок участников с учетом настоящего решения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Организатора торгов нарушение пункта 10.3.2., подпункта 10.7.4. пункта 10.7 Документации об аукционе, пункта 72 Приказа ФАС России № 67.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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