

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7474/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.06.2023

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 «БЕСТ-Новострой», АО «Мосреалстрой», ГКУ «УКС»,

рассмотрев жалобы ООО «БЕСТ-Новострой» (далее — Заявитель) на действия АО «Мосреалстрой» (далее — Заказчик) и ГКУ «УКС» (далее — Уполномоченное учреждение) при проведении конкурсов в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по реализации объектов - жилых, нежилых и кладовых помещений, расположенных по адресу: г. Москва, Юго-Восточный административный округ, ул. Вертолетчиков, д. 21, к.3, к.4, к.5 (реестровый № 32312366326), на право заключения договора на оказание услуг по реализации объектов: квартиры в жилых домах, расположенных в городе Москве (реестровый № 32312367141), (далее — Закупки),

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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупок.

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.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель в своих жалобах выражает несогласие с решением закупочной комиссии об отклонении заявок, поскольку представленные в составе заявок документы полностью соответствуют требованиям, установленным в Закупочной документации.

Представитель Уполномоченного учреждения с доводами жалоб не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, в возражениях на них 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.

Комиссией установлено, что Заказчик при проведении закупок руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Мосреалстрой», утвержденного решением совета директоров АО «Мосреалстрой» (протокол заседания совета директоров № 9 от 20.04.2023) (далее — Положение).

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 10.05.2023 Заказчик на официальном сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по реализации объектов - жилых, нежилых и кладовых помещений, расположенных по адресу: г. Москва, Юго-Восточный административный округ, ул. Вертолетчиков, д. 21, к.3, к.4, к.5 (реестровый №

32312366326) и конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по реализации объектов: квартиры в жилых домах, расположенных в городе Москве (реестровый № 32312367141).

Согласно Протоколам рассмотрения заявок от 01.06.2023 № МРС-21 (закупка № 32312366326) и МРС-22 (закупка № 32312367141) заявки Заявителя отклонены на основании следующего:

«В соответствии с п.13.4.1 ст.13 Положения о закупках. В нарушение п.14.1.2 ст.14 Положения о закупках, п.3 пп.1 и пп.2 п.14 документации заявка коллективного участника не соответствует требованиям конкурсной документации, поскольку в составе заявки на участие в закупке в отношении юридического лица ООО «Геометрия жилья», входящего в состав коллективного участника, отсутствуют копии действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (с учетом всех зарегистрированных изменений и дополнений)».

Пунктом 14.1 Положения о закупках предусмотрено, что, Заказчиком могут устанавливаться обязательные требования к составу заявки на участие в закупке, в том числе, требование о наличии в составе заявки надлежащим образом заверенной копии действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц) (п. 14.1.2 Положения о закупках).

В соответствии с Разделом 3 Закупочной документации «Термины и определения, используемые при проведении конкурса» Участник закупки - юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием» (далее – Закон № 255-ФЗ), либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Законом № 255-ФЗ.

В соответствии с п.3 пп. 1 пункты 14 Закупочной документации если Заявка на участие в закупке подается коллективным Участником, то Заявка таким Участником закупки должна быть представлена в соответствии с нижеприведенными требованиями:

3) в составе заявки на участие в закупке в отношении каждого лица, входящего в состав коллективного участника, предоставляются копии документов, предусмотренные пп.2-5 настоящего раздела.

Подпунктом 2 пункта 14 Закупочной документации участнику в составе заявки необходимо представить надлежащим образом заверенную копию действующей редакции учредительных документов Участника процедуры закупки (для юридических лиц); (на основании указанных документов Заказчиком также будет приниматься решение об отнесении Участника закупки к российским или иностранным лицам и о предоставлении Участнику преференций в соответствии с п.28 Документации).

На основании пункта 13.4.1 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 Заявителем в составе коллективной заявки представлен устав Устав ООО «Геометрия жилья» в редакции от 13.10.2020, что подтверждается, отметкой Межрайонной ИФНС России №46 по г. Москве на последней странице устава с номером № 2207710638254 от 13.10.2020 года, а также записью в ЕГРН № 2207710638254 от 13.10.2020. Указанные обстоятельства свидетельствуют о представлении участником Устава ООО «Геометрия жилья» в недействующей редакции.

Вместе с тем Комиссией установлено, что в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 10.05.2023 № ЮЭ9965-23-66157277, представленной Заявителем в составе заявки 26.10.2020 на основании поданного Заявителем заявления по форме Р13001 произведена государственная регистрация изменений, внесенных в учредительный документ юридического лица, и внесение изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ (запись № 2207711185526 от 26.10.2020).

В строках 127-128 выписки из ЕГРЮЛ, представленной в отношении ООО «Геометрия жилья» содержится информация, о том, что при регистрации вышеуказанных изменений, Обществом был представлен «Устав ЮЛ», а также «Решение о внесении изменений в учредительные документы».

Соответственно, новая редакция устава ООО «Геометрия жилья», была зарегистрирована налоговым органом с момента внесения вышеуказанной записи в ЕГРЮЛ.

Так, Заявителем в составе заявки представлен Устав ООО «Геометрия жилья» в редакции от 13.10.2020, при этом, изменений к Уставу от 26.10.2020 в составе заявки представлено не было.

На заседании Комиссии Заявитель подтвердил отсутствие в составе заявки изменений в устав от 26.10.2020, пояснив, что в действительности изменения в устав не вносились, запись от 26.10.2020 в ЕГРЮЛ внесена налоговым органом ошибочно.

Также Заявителем в материалы дела представлено заявление об исправлении технической ошибки, поданное в Межрайонную инспекцию Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве от 08.06.2023.

Таким образом, учитывая, что запись о внесении изменений в устав датирована 26.10.2020, Заявителю была заранее известно о записи, которая, по мнению Заявителя, является ошибочной. При этом, каких-либо действий по устранению указанных несоответствий, Заявителем предпринято не было.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в соответствии с требованиями Закупочной документации в составе заявки необходимо представить копии учредительных документов в действующей редакции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ

«О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» предусматривается обязательное направление в регистрирующий орган учредительного документа как приложение к заявлению лишь при государственной регистрации изменений, внесенных в учредительный документ юридического лица.

Вместе с тем, положениями части 2 статьи 17 Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей не предусмотрено предоставление учредительного документа юридического лица при подаче заявления о внесении в единый государственный реестр юридических лиц изменений, касающихся сведений о юридическом лице, не связанных с внесением изменений в учредительные документы юридического лица.

В соответствии с пунктом 4 статьи 5 Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей записи вносятся в государственные реестры на основании документов, представленных при государственной регистрации. Каждой записи присваивается государственный регистрационный номер, и для каждой записи указывается дата внесения ее в соответствующий государственный реестр. При несоответствии указанных в пунктах 1 и 2 настоящей статьи сведений государственных реестров сведениям, содержащимся в документах, представленных при государственной регистрации, сведения, указанные в пунктах 1 и 2 настоящей статьи, считаются достоверными до внесения в них соответствующих изменений.

При этом, Заявителем в составе заявки не предоставлено сведений и о том, что запись в ЕГРЮЛ от 26.10.2020 является ошибочной.

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

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.

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.

Комиссия также считает необходимым отметить, что положения Гражданского

кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В свою очередь, Заявителем не было совершено действий по устранению ошибочной записи в ЕГРЮЛ от 26.10.2020 № 2207711185526 до подачи заявки на участие в закупках.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, а равно у Заказчика имелись 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 необоснованности доводов жалоб.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «БЕСТ-Новострой» (ИНН: 7719813030; ОГРН: 1127746427742) на действия АО «Мосреалстрой» (ИНН: 7703724472; ОГРН: 1107746564771) и ГКУ «УКС» (ИНН: 7710707911; ОГРН: 1087746247467) при проведении Закупок необоснованными.

2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 06.06.2023 № НП/22948/23.

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