

РЕШЕНИЕ

29 декабря 2015г.

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:

Камнева Н.П. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти член Комиссии,

Иванов С.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Аллегро БП» на действия АО «НИИ измерительных приборов- Новосибирский завод имени Коминтерна», организатора открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК»,

в присутствии представителей заказчика АО «НИИ измерительных приборов- Новосибирский завод имени Коминтерна»- «...» (по доверенности), «...» (по доверенности);

в присутствии представителя заявителя ООО «Аллегро БП»...» (директор),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «Аллегро БП» (вх. № 11711 от 18.12.2015г.) на действия АО «НИИ измерительных приборов- Новосибирский завод имени Коминтерна», организатора открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК». Заявитель сообщает следующее.

13.12.2015 г. ООО «Аллегро БП» подана заявка на участие в конкурсе покупателя в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК», в соответствии с техническим заданием конкурсной документации. Закупка № 31502959834 на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru от 26.11.2015.

15.12.2015г. Заказчиком на сайте электронной площадки размещен протокол об отклонении заявки ООО «Аллегро БП» (участник №5) со следующей формулировкой.

На основании пп.1 1.4 п. 11 конкурсной документации:

- несоответствия заявки участника размещения заказа требованиям, установленным конкурсной документацией, в том числе непредставления документов, указанных в конкурсной документации;

1) Отсутствует решение о внесении изменений в учредительные документы за 2011 год;

2) отсутствует решение об одобрении органами управления юридического лица сделки, либо копию такого решения, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством Российской Федерации или учредительными документами юридического лица, либо письмо с обоснованием отсутствия необходимости одобрения сделки органами управления юридического лица.

По мнению ООО «Аллегро БП», свидетельство ФНС от 14 марта 2011 года о внесении изменений в учредительные документы общества, а так же сам текст изменений заверенный ФНС 14 марта 2011г. Всего предоставлено 3 (три) скана указанных документов в составе заявки. В составе заявки также предоставлено решение учредителя общества об участии общества в открытом конкурсе согласно извещению, документ на 1 листе.

Жалоба ООО «Аллегро БП» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

На момент рассмотрения жалобы ООО «Аллегро БП» представлены следующие дополнения (помимо изложенных ранее).

Положением раздела 9 пункта 3 Информационной карты открытого конкурса в электронной форме установлен перечень предоставляемых Участниками документов, в том числе - копии учредительных документов (для юридических лиц: устав и все решения (протоколы) о внесении изменений в учредительные документы, свидетельства о регистрации изменений (лист записи Единого государственного реестра юридических лиц), внесённых в учредительные документы (свидетельства о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц записи о внесении изменений в учредительные документы, лист записи Единого государственного реестра юридических лиц о внесении изменений в учредительные документы).

В соответствии с положением раздела 9 пункта 3 информационной карты открытого конкурса в электронной форме ООО «Аллегро БП» представило документы, подтверждающие внесение изменения в устав общества, а именно - свидетельство о внесении изменений от 14 марта 2011г., а также документ, содержащий текст изменений, заверенный Межрайонной ИФНС 16 по Новосибирской области от 03 марта 2011 г. и являющийся соответствующим решением.

Таким образом, ООО «Аллегро БП» представило документы в полном объеме в соответствии с указанной конкурсной документацией.

В соответствии со ст. 46 Закона № 14-ФЗ от 08.02.1998г. «Об обществах с ограниченной ответственностью» 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, если уставом общества не предусмотрен более высокий размер крупной сделки.

Крупными сделками не признаются сделки, совершаемые в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, а также сделки, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами Российской Федерации и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Согласно статье 39 Федерального закона 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 и оформляются письменно. При этом положения статей 34, 35, 36, 37, 38 и 43 указанного Федерального закона не применяются, за исключением положений, касающихся сроков проведения годового общего собрания участников общества.

Таким образом, единственный учредитель общества единолично принимает любые действия, в том числе касающиеся имущества общества, то есть фактически полностью осуществляет предусмотренные статьей 209 Гражданского кодекса Российской Федерации функции собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом.

Для проведения открытого конкурса на право заключения договора необходимо выполнение сложного юридического состава, состоящего из нескольких юридических фактов, а не отдельных сделок, следовательно, принимая решение об участии в открытом конкурсе в электронной форме учредитель изучил всю документацию о конкурсе, включая условия о предмете, цене, в связи с чем подача заявки на участие предполагает одобрение единственным учредителем, одновременно являющимся директором общества (единоличным исполнительным органом), заключения потенциально возможного договора по результатам открытого конкурса.

Кроме того, частью 9 статьи 46 Федерального закона 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» установлено, что положения статьи о порядке одобрения крупных сделок не применяются к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно осуществляет функции единоличного исполнительного органа данного общества.

Таким образом, оформление решения об одобрении крупной сделки в виде отдельного документа в данном случае не требуется, поскольку при совпадении в одном лице единственного участника общества и его директора, заключение договора данным лицом не противоречит статье -16 Федерального закона 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

Кроме того, согласно перечню необходимой документации, было приложено решение единственного учредителя о продлении полномочий исполнительного органа - директора» и выписка из ЕГРЮЛ, из которой видно, что директор - это и есть исполнительный орган.

Из содержания конкурсной документации неясно, какой именно документ необходим для подтверждения претендентами соответствия требованиям

Заказчика, установленный разделом 9 пунктом 13 Информационной карты.

При организации и проведении конкурса Заказчик, в нарушение пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, не установил в документации о закупке содержание документа, подтверждающего отсутствие необходимости одобрения сделки органами управления. Ввиду отсутствия конкретного указания содержания документа, которого участник закупки должен представить для подтверждения отсутствия необходимости одобрения сделки органами управления, единственный учредитель общества принял решение об участии в открытом конкурсе в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК» на 2016-2017г., которое в соответствии с частью 9 статьи 6 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» является доказательством отсутствия необходимости одобрения сделки органами управления юридического лица.

Таким образом, отклонение заявки ООО «Аллегро БП» по указанным основаниям является неправомерным. Отклонив заявку ООО «Аллегро БП» которая были составлена в соответствии с требованиями конкурсной документации, комиссия по рассмотрению заявок неправомерно признала открытый конкурс на право заключения договора на организацию питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК» несостоявшимся, чем были нарушены права ООО «Аллегро БП».

АО «НИИ измерительных приборов- Новосибирский завод имени Коминтерна» представило следующие возражения на жалобу (вх. № 11943 от 24.12.2015г).

Единой комиссией при рассмотрении заявки и документов, входящих в состав заявки на участие в конкурсе в электронной форме было выявлено несоответствие заявки потенциального участника запроса котировок в электронной форме, а именно:

- 1) отсутствует решение о внесении изменений в учредительные документы за 2011 год;
- 2) отсутствует решение об одобрении органами управления юридического лица сделки, либо копию такого решения, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством Российской Федерации или учредительными документами юридического лица, либо письмо с обоснованием отсутствия необходимости одобрения сделки органами управления юридического лица.

В соответствии с пп. 11.4 п. 11 конкурсной документации: несоответствия заявки участника размещения заказа требованиям, установленным конкурсной документацией, в том числе непредставления документов, указанных в документации, или отсутствия в заявке и документах сведений, представление которых необходимо в соответствии с документацией является основанием для отклонения заявки на участие в конкурсе.

В соответствии с пп. 3 п. 9 Информационной карты конкурсной документации участнику процедуры необходимо предоставить «копии учредительных документов (для юридических лиц: устав и все решения (протоколы) о внесении изменений в учредительные документы, свидетельства о регистрации изменений (лист записи Единого государственного реестра юридических лиц), внесенных в учредительные

документы (свидетельства о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц записи о внесении изменений в учредительные документы, лист записи Единого государственного реестра юридических лиц о внесении изменений в учредительные документы))».

Изучив Выписку из ЕГРЮЛ потенциального участника ООО «Аллегро БП» было выявлено, что в 2011 году вносились изменения в учредительные документы. Основанием для внесения данных изменений в учредительные документы было решение единственного учредителя. Данное решение было не приложено к заявке.

В соответствии с п. 13 п. 9 Информационной карты конкурсной документации необходимо предоставить: «решение об одобрении органами управления юридического лица сделки, либо копию такого решения, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством Российской Федерации или учредительными документами юридического лица, либо письмо с обоснованием отсутствия необходимости одобрения сделки органами управления юридического лица».

Представленное решение учредителя общества об участии общества в открытом конкурсе не является решением об одобрении сделки либо письмом с обоснованием отсутствия необходимости одобрения сделки.

Единой комиссией было принято решение заключить договор с единственным поставщиком, так как в соответствии с пп. 9 п. 14.1 раздела 14 Положения о закупке АО «НПО НИИИП-НЗиК», утвержденного решением Совета директоров от 30.10.2015 г. № 19-СД/2015, в случае, если конкурентная процедура закупки в установленном порядке была признана несостоявшейся, Договор заключается по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену Договора, указанную в извещении к несостоявшейся конкурентной процедуре.

Договор на организацию питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК» был заключен 22.12.2015 г.

Перечень документов, которые должен предоставить участник процедуры размещения заказа, в целях подтверждения соответствия обязательным требованиям, установлен п.п. 9.7.7. п. 9.7. раздела 9 Положения о закупке АО «НПО НИИИП-НЗиК», утвержденного Решением Совета директоров Открытого акционерного общества «Концерн ВКО «Алмаз - Антей» от «30» октября 2015г. Протокол № 19- СД/2015.

Акционерное общество «НИИ измерительных приборов - Новосибирский завод имени Коминтерна» (далее - Общество) - коммерческая организация, цель деятельности - участие в обеспечении обороноспособности и безопасности РФ и получение прибыли путем осуществления собственной предпринимательской деятельности. Общество осуществляет деятельность, связанную с разработкой, производством, ремонтом, гарантийным обслуживанием и авторским надзором радиолокационной техники для нужд Министерства обороны РФ и др. Открытое акционерное общество «Концерн ВКО «Алмаз-Антей» владеет 99,99 % в уставном капитале Общества. Доля участия Российской Федерации в уставном капитале Открытого акционерного общества «Концерн ВКО «Алмаз - Антей» составляет 100%.

Документация и протокол о проведении заседания Единой комиссии по

рассмотрению заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме не приложены к возражению на жалобу, так как имеются в свободном доступе в сети «Интернет», размещена на официальном сайте www.zakupki.uov.ru и их представление не требуется, поскольку в представленном возражении указан номер извещения о проведении запроса котировок № 31502959834, что позволяет найти данную документацию и протокол в открытом доступе (Постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда г. Читы от 12.11.2015. г. по делу № А19-10283/2015).

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

АО «НИИ измерительных приборов- Новосибирский завод имени Коминтерна» в своей закупочной деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке АО «НИИ измерительных приборов- Новосибирский завод имени Коминтерна».

16.11.2015г. на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> было размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК».

Согласно протоколу вскрытия конвертов от 15.12.2015 № 31502959834-01, на участие в рассматриваемой конкурсной процедуре было подано 5 заявок: ООО «Аллегро БП», ООО «ОМС-МРегион», ООО «Баттерфляй», ООО «Общепит», ИП Зосимова.

Согласно вышеуказанному протоколу все заявки были отклонены организатором конкурса.

Пункт 11.5 Конкурсной документации конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК» определяет, что в случае, если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в конкурсе принято решение об отказе в допуске к участию в конкурсе всех участников конкурса, подавших заявки на участие в конкурсе, или о допуске к участию в конкурсе и признании участником конкурса только одного участника конкурса, подавшего заявку на участие в конкурсе, конкурс признается несостоявшимся.

Протоколом оценки и сопоставления от 15.12.2015 № 31502959834-02 конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК» признан несостоявшимся.

В соответствии с пп. 11.4 п. 11 конкурсной документации: несоответствия заявки участника размещения заказа требованиям, установленным конкурсной документацией, в том числе непредставления документов, указанных в документации, или отсутствия в заявке и документах сведений, представление которых необходимо в соответствии с документацией является основанием для отклонения заявки на участие в конкурсе.

В соответствии с пп. 3 п. 9 Информационной карты конкурсной документации участнику процедуры необходимо предоставить «копии учредительных документов

(для юридических лиц: устав и все решения (протоколы) о внесении изменений в учредительные документы, свидетельства о регистрации изменений (лист записи Единого государственного реестра юридических лиц), внесенных в учредительные документы (свидетельства о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц записи о внесении изменений в учредительные документы, лист записи Единого государственного реестра юридических лиц о внесении изменений в учредительные документы)))».

В соответствие с п. 3,13 п. 9 Информационной карты конкурсной документации необходимо предоставить: «копии учредительных документов (для юридических лиц: устав и все решения (протоколы) о внесении изменений в учредительные документы, свидетельства о регистрации изменений (лист записи Единого государственного реестра юридических лиц), внесенных в учредительные документы (свидетельства о внесении в Единый государственный реестр юридических лиц записи о внесении изменений в учредительные документы, лист записи Единого государственного реестра юридических лиц о внесении изменений в учредительные документы)))»; «решение об одобрении органами управления юридического лица сделки, либо копию такого решения, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством Российской Федерации или учредительными документами юридического лица, либо письмо с обоснованием отсутствия необходимости одобрения сделки органами управления юридического лица».

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что в составе заявки ООО «Аллегро БП» решение об одобрении органами управления юридического лица сделки, либо копия такого решения, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения сделки установлено законодательством Российской Федерации или учредительными документами юридического лица, либо письмо с обоснованием отсутствия необходимости одобрения сделки органами управления юридического лица представлено не было.

Вышеуказанное требование о предоставлении такого письма (либо решения об одобрении органами управления юридического лица сделки) установлено требованиями Конкурсной документации, размещено в открытом доступе в сети интернет и одинаково распространяется на всех хозяйствующих субъектов, потенциальных участников процедуры закупки. ООО «Аллегро БП» данное требование выполнено не было. При этом для выполнения данного требования отсутствовала необходимость обращения к третьим лицам либо несения дополнительных финансовых затрат, следовательно, данное требование могло быть исполнено заявителем.

Кроме того, из заявки ООО «Аллегро БП» следует, что 03.03.2011г. в устав ООО «Аллегро БП» вносились изменения, однако Решение учредителя о внесении изменений в устав не приложено.

Из материалов жалобы следует, что ООО «Аллегро БП» в составе заявки был приложен документ, отражающий текст изменения, вносимого в Устав ООО «Аллегро БП».

На момент рассмотрения жалобы Оршулевича О.В. (директор ООО «Аллегро БП») пояснил, что данный документ является одновременно также и Решением учредителя о внесении изменений в устав.

В левом верхнем углу вышеуказанного документа отражены следующие сведения: «Утверждено: Решением учредителя от 03 марта 2011г.».

На момент рассмотрения жалобы Комиссией Новосибирского УФАС России не установлены нормативно-правовые обоснования, в соответствии с которыми данный документ можно было бы однозначно идентифицировать как «Решение учредителя о внесении изменений в устав», однако обратное также не установлено.

Тем не менее, в составе заявки ООО «Аллегро БП» приложен Устав ООО «Аллегро БП», имеющий аналогичную запись на первой странице, а именно: «Утвержден Решением единственного учредителя (участника) общества с ограниченной ответственностью от 10 августа 2009г.». Данное же решение № 1 от 10.08.2009г. приложено к заявке ООО «Аллегро БП» как самостоятельный документ.

На основании вышеизложенного Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводам о том, что у организатора рассматриваемого конкурса имелись основания для принятия решения о том, что документ, отражающий текст изменения, вносимого в Устав ООО «Аллегро БП», представленный в составе заявки подателя жалобы, не является Решением учредителя о внесении изменений в устав.

В соответствии с пп. 11.4 п. 11 конкурсной документации: несоответствия заявки участника размещения заказа требованиям, установленным конкурсной документацией, в том числе непредставления документов, указанных в документации, или отсутствия в заявке и документах сведений, представление которых необходимо в соответствии с документацией является основанием для отклонения заявки на участие в конкурсе.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводам о том, что у АО «НИИ измерительных приборов- Новосибирский завод имени Коминтерна», организатора открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК» имелись законные основания для отклонения заявки ООО «Аллегро БП».

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Аллегро БП» на действия АО «НИИ измерительных приборов- Новосибирский завод имени Коминтерна», организатора открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора по организации питания работников АО «НПО НИИИП-НЗиК» необоснованной.