

РЕШЕНИЕ

по делу №023/07/3-1126/2024 по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

19 марта 2024 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее — Краснодарское УФАС России, Управление) по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 2 (далее – Комиссия) в составе:

председатель комиссии:

– заместитель руководителя Управления;

члены Комиссии:

- начальник отдела контроля органов власти Управления;

- специалист 1 разряда отдела контроля органов власти Управления,

с участием посредством видеоконференцсвязи:

представителя ООО «АнапаСпецСМУ» по доверенности;

представителей НАО «АНАПСКОЕ ДРСУ «ВИРАЖ»)

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения настоящей жалобы представителя оператора электронной площадки ООО «РТС-ТЕНДЕР»;

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «АнапаСпецСМУ» (вх. 8659-ЭП/24 от 07.03.2024) на действия (бездействие) заказчика – непубличного акционерного общества

«Анапское дорожное ремонтно-строительное управление «Вираж» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право поставки топлива низкозастывающего (извещение №32413283724 от 14.02.2024, лот №1, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Комиссией Краснодарского УФАС России рассмотрена жалоба общества с ограниченной ответственностью «АнапаСпецСМУ» (вх. 8659-ЭП/24 от 07.03.2024) на действия (бездействие) заказчика – непубличного акционерного общества «Анапское дорожное ремонтно-строительное управление «Вираж» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право поставки топлива низкозастывающего (извещение № 32413283724 от 14.02.2024, лот №1, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи (далее — ВКС) 19 марта 2024 года в 10 часов 00 минут по мск.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель считает необоснованными действия закупочной комиссии Заказчика, выразившиеся в неправомерных действиях по отклонению Заявки Заявителя при рассмотрении вторых частей, по причине несоответствия, представленного Заявителем решения Положению о закупке, на основании указанного просит признать жалобу обоснованной, установить в действиях организатора торгов нарушение правил проведения торгов согласно статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), а именно нарушение порядка подведения итогов закупки, и выдать организатору торгов обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласен, представил письменные возражения и материалы, просит признать жалобу необоснованной.

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 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При этом 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.

14 февраля 2024 года Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> опубликовано извещение № 32413283724 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки топлива низкосаляющего. Согласно извещению:

дата начала срока подачи заявок - 14 февраля 2024 г.;

дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 22 февраля 2024 г. 01 часов 00 минут;

дата рассмотрения первых частей заявок - 26 февраля 2024 г.;

дата начала срока подачи ценовых предложений - 27 февраля 2024 г.;

дата и время окончания срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) - 27 февраля 2024 г. 09 часов 10 минут;

дата рассмотрения вторых частей заявок - 28 февраля 2024 г.;

дата подведения итогов - 28 февраля 2024 г.;

начальная цена - 14 560 000,00 руб.;

оператор электронной площадки - ООО «РТС-ТЕНДЕР».

В соответствии с частью 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 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, является Положение о закупках товаров, работ, услуг НАО «Анапское ДРСУ «Виразж», утвержденное 29 сентября 2022 года Советом директоров НАО «Анапское ДРСУ «Виразж» в редакции от 30 сентября 2022 года.

Комиссией установлено, что 14 февраля 2024 г. Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее - ЕИС) разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право

заключения договора поставки топлива низкозастывающего (извещение №32413283724) (далее — аукцион).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 2991338 от 28 февраля 2024 г. аукционная комиссия приняла решение об отклонении всех заявок от участия в закупке по причине их несоответствия требованиям документации о закупке, аукцион признан несостоявшимся.

Заявка Заявителя признана не соответствующей части «в» пп.1 п. 3.3 Раздела 3 документации о закупке, а именно: представленный документ не соответствует пп. 3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ, согласно которой принятие общим собранием участников хозяйственного общества решения на заседании и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются в отношении: общества с ограниченной ответственностью путем нотариального удостоверения, если иной способ (подписание протокола всеми участниками или частью участников; с использованием технических средств, позволяющих достоверно установить факт принятия решения; иным способом, не противоречащим закону) не предусмотрен уставом такого общества либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно.

Согласно пункту 3.3 Раздела 3 документации о закупке установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе, согласно которым в составе второй части заявки необходимо представить:

1) сведения и документы об участнике закупки, подавшем такую заявку, а также о лицах, выступающих на стороне участника закупки (Форма 2 Раздела 7 документации о закупке):

а) наименование, фирменное наименование (при наличии), адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица (для юридического лица);

фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, адрес места жительства физического лица (для индивидуального предпринимателя);

идентификационный номер налогоплательщика участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика (для иностранного лица);

идентификационный номер налогоплательщика (при наличии)

учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа юридического лица, если участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства является юридическое лицо, или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика таких лиц.

б) копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника закупки, за исключением случаев подписания заявки:

- индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

- лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, если участником такой закупки является юридическое лицо;

в) копия решения 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 конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключение по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) является крупной сделкой;

2) декларация, подтверждающая на дату подачи заявки на участие в закупке соответствия участника закупки требованиям, установленным пункту 9 части 19.1. статьи 3.4 Закона о закупках.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что заявитель подал заявку, в составе которой содержалось Решение № 3 участников общества с ограниченной ответственностью «АнапаСпецСМУ» от 26 февраля 2023 г., заверенное всеми участниками общества в соответствии с пунктом 19.10 Устава Общества, определяющего, что для подтверждения принятия общим собранием участников общества решений и состава участников общества, присутствовавших при их принятии, при подписании всеми участниками общества такого решения, нотариального удостоверения не требует, что не противоречит пп. 3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ.

Таким образом, обязанность предоставить в составе заявки № 5025993 решение общества о согласии на совершение крупной сделки, соответствующего требованиям законодательства, заявителем исполнена.

На заседании Комиссии Краснодарского УФАС России представитель заказчика пояснил, что представленное решение участников общества ООО «АнапаСпецСМУ» нотариально не удостоверено. Устав общества, решение общего собрания общества о каком-либо ином способе подтверждения решения, об одобрении сделки, к заявке не приложено, у Заказчика отсутствовала правовая возможность оценить соответствие представленного ООО «АнапаСпецСМУ» решения положениям устава общества, решению общего собрания общества.

Вместе с тем, Комиссия Краснодарского УФАС России установила, что документация о закупке Заказчика не содержит требований, указывающих на необходимость предоставления в составе заявки аукциона на право поставки топлива низкозастывающего (извещение №32413283724) устава общества или решения общего собрания общества о каком-либо ином способе подтверждения решения, об одобрении сделки.

При этом Организатором торгов на заседании Комиссии не представлено доказательств, что на Заявителя возложена обязанность предоставления иных документов, кроме тех что определены пунктом 3.3 Раздела 3 документацией о закупке, а именно Устава общества определяющего иной порядок заверения решений общества не требующего нотариального удостоверения.

В силу статьи 32, 33 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее - Закон об Обществах с ограниченной ответственностью), высшим органом общества является общее собрание участников общества, его компетенция определяется уставом общества в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии со статьей 46 Закона об Обществах с ограниченной ответственностью 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, 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.

Принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества. В решении о согласии на совершение крупной сделки должны быть указаны лицо (лица), являющееся ее стороной, выгодоприобретателем, цена, предмет сделки и иные ее существенные условия или порядок их определения.

В соответствии с абзац 10 пункта 3 статьи 46 Закона об Обществах с ограниченной ответственностью в решении о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки может быть указан срок, в течение которого действительно такое решение.

Таким образом, лица, являвшиеся участниками общества на момент принятия решения общим собранием ООО «АнапаСпецСМУ», обладали правом принимать решение об одобрении крупной сделки, в связи с чем, на момент подачи заявки решение об одобрении крупной сделки соответствовало действующему законодательству и требованиям документации о закупке.

Согласно пп. 3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ принятие общим собранием участников хозяйственного общества решения на заседании и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются в отношении: общества с ограниченной ответственностью путем нотариального удостоверения, если иной способ (подписание протокола всеми участниками или частью участников; использованием технических средств, позволяющих достоверно установить факт принятия решения; иным способом, не противоречащим закону) не предусмотрен уставом такого общества либо решением общего собрания участников общества, принятым участниками общества единогласно.

Как следует из приведенной нормы, закон прямо предусматривает возможность иного способа удостоверения решения общего собрания участников общества, помимо нотариального удостоверения документов.

Что также подтверждается пунктом 3.3 Раздела 3 документации о закупке, определяющая, необходимость предоставления копии решения о согласии на совершение крупной сделки или о последующем одобрении этой сделки, если требование о наличии указанного решения установлено законодательством Российской Федерации.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в соответствии с документацией о закупке.

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.

Таким образом, выводы о несоответствии пп. 3 п. 3 ст. 67.1 ГК РФ решения о совершении крупной сделки, представленного ООО «АнапаСпецСМУ», сделаны закупочной комиссией заказчика в отсутствии оснований.

На основании вышеизложенного, довод Заявителя о неправомерном отклонении второй части заявки ООО «АнапаСпецСМУ» заказчиком Комиссией Краснодарского УФАС России признается обоснованным, поскольку заказчик оценивал заявки участников на соответствие требованиям не установленным документацией о закупке.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках у заявителя имелись правовые основания для направления настоящей жалобы в антимонопольный орган.

С учетом установленных нарушений, комиссия Краснодарского УФАС России на основании пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции выдает заказчику предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «АнапаСпецСМУ» на действия (бездействие) заказчика — непубличного акционерного общества «Анапское дорожное ремонтно-строительное управление «Виразж» при организации и проведении аукциона в электронной форме на право поставки топлива низкозастывающего (извещение № 32413283724 от 14.02.2024, лот №1, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), обоснованной.

2. Заказчику - НАО « АНАПСКОЕ ДРСУ «ВИРАЗЖ» выдать предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка

проведения торгов.

3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

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