

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 027/10/18.1-1415/2022

Резолютивная часть жалобы объявлена 11 ноября 2022 года.

Решение изготовлено в полном объеме 14 ноября 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, в составе:

председателя

КОМИССИИ:

членов

КОМИССИИ:

в присутствии:

- заявителя – представителя ООО «Сантехинжиниринг»;

- Организатора торгов - НО «Региональный оператор – Фонд капитального ремонта многоквартирных домов в Хабаровском крае»;

рассмотрев жалобу ООО «Сантехинжиниринг» (вх. № 23469-ЭП/22 от 24.10.2022) и материалы дела № 027/10/18.1-1415/2022,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Сантехинжиниринг» (далее - Заявитель) на действия НО «Региональный оператор – Фонд капитального ремонта многоквартирных домов в Хабаровском крае» – организатора торгов при проведении на электронной площадке <https://roseltorg.ru/> торгов № 202250000012200205 от 31.08.2022 на выполнение работ по капитальному ремонту фундамента, подвальных помещений, относящихся к общему имуществу в многоквартирных

домах, расположенных по адресам: Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Войкова, 20 (подвал); Хабаровский район, с. Мирное, ул. Рабочая, 23 (фундамент) (далее – Организатор торгов).

Аукцион проводился в соответствии с нормами Гражданского кодекса Российской Федерации и Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 (далее – Положение).

Жалоба рассматривается Комиссией Хабаровского УФАС России по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Как следует из жалобы, Организатором торгов неправомерно отклонена заявка ООО «Сантехинжиниринг», как не соответствующая требованиям подпункта «б» пункта 1.45 Положения и подпункту 3.2.2 пункта 3.2 Документации об электронном аукционе, а именно: не представлен документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника электронного аукциона.

Вместе с тем Заявитель считает, что наличие в уставе общества пунктов 12.2.1, 12.2.2 и 12.27, позволяют ему предоставлять в составе заявки на участие в аукционе решение учредителя ООО «Сантехинжиниринг» от 02.02.2020 не заверенное нотариально.

Рассмотрев все представленные Заявителем, Организатором торгов, документы, а также выслушав пояснения представителей, Комиссия Хабаровского УФАС пришла к следующим выводам.

Аукцион № 202250000012200205 на выполнение работ по капитальному ремонту фундамента, подвальных помещений, относящихся к общему имуществу в многоквартирных домах,

расположенных по адресам: Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Войкова, 20, Хабаровский р-н, с. Мирное, ул. Рабочая, 23, был объявлен 31.08.2022 г., дата окончания приема заявок – 12.10.2022 г., дата рассмотрения заявок – 18.10.2022 г., дата аукциона – 21.10.2022 г.

Организатором торгов установлены требования к содержанию и составу заявки согласно пункту 145 Положения и раздела 3 Документации об электронном аукционе.

В соответствии с пунктом 145 Положения определен перечень требований к составу заявки на участие в торгах, а именно заявка на участие в электронном аукционе должна содержать:

а) документы и сведения об участнике электронного аукциона, подавшем заявку на участие в электронном аукционе, - полное наименование, сведения об организационно-правовой форме, адрес юридического лица, идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника электронного аукциона - для юридического лица, фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства, номер контактного телефона - для индивидуального предпринимателя;

б) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника электронного аукциона.

28 сентября 2022 года на Единой электронной торговой площадке по адресу в сети «Интернет»: <https://fkr.roseltorg.ru> подана одна заявка под №1 для участия в электронном аукционе.

В соответствии с пунктом 155 Положения, в период с 12 октября 2022 года по 18 октября 2022 года комиссия по осуществлению закупок рассматривала единственную заявку ООО «СантехИнжиниринг» на участие в электронном аукционе на соответствие требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

В составе заявки ООО «СантехИнжиниринг» предоставлены следующие документы:

- анкета, содержащая информацию о полном наименовании, ИНН и

другие данные;

- решение от 02 марта 2020 года о назначении руководителя;

- выписка из ЕГРЮЛ.

Данная информация подтверждается распечаткой с сайта Оператора электронной торговой площадки «Роселторг» по адресу в сети «Интернет»: <https://fkr.roseltorg.ru> («поданные заявки»).

На основании результатов рассмотрения заявки на участие в электронном аукционе, комиссией принято решение об отказе в допуске Заявителя к участию в электронном аукционе и оформлен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 202250000012200205 от 18 октября 2022 года.

18 октября 2022 года по итогам рассмотрения заявки на участие в электронном аукционе №202250000012200205 аукцион признан несостоявшимся, так как принято решение об отказе в допуске единственного участника к участию в электронном аукционе.

Из письменных возражений Организатора торгов (вх. № 23780/22 от 27.10.2022) следует:

«Основанием для отказа, послужили подпункт «а» п. 157 Положения и подпункт 6.5.1 пункта 6.5 Документации об электронном аукционе.

Согласно подпункту «а» п. 157 Положения установлено, что заявка на участие в электронном аукционе не допускается комиссией по осуществлению закупок к участию в электронном аукционе, в том числе в случае непредставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 145 настоящего Положения. Аналогичные требования установлены подпунктом 6.5.1 пункта 6.5 Документации об электронном аукционе.

В соответствии со статьей 53 ГК РФ юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

Согласно пункту 3 статьи 40 Федерального закона № 14-ФЗ от 08 февраля 1998 года «Об обществах с ограниченной

ответственностью» (далее - Федеральный закон № 14-ФЗ) единоличный исполнительный орган без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки.

Согласно пункту 1 статьи 40 Федерального закона № 14-ФЗ единоличный исполнительный орган общества (генеральный директор, президент и другие) избирается общим собранием участников общества на срок, определенный уставом общества, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Таким образом, документом, подтверждающим полномочия единоличного исполнительного органа действовать от имени и в интересах общества, является решение общего собрания участников общества (единственного участника) об избрании конкретного лица на должность единоличного исполнительного органа.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ, принятие общим собранием участников общества решения и состав участников общества, присутствующих при его принятии, подтверждается 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.

Закон не содержит исключения в отношении решений единственного участника в части требования о нотариальном удостоверении, установленного подпунктом 3 пунктом 3 статьи 67.1 ГК РФ, согласно Определению Верховного Суда РФ от 30 декабря 2019 года № 306-ЭС19-25147.

Заявитель в своей жалобе указывает, что в разделе 12 Устава ООО «СантехИнжиниринг» от 26 января 2017 года, предусмотрено подтверждение решений ООО «СантехИнжиниринг» без нотариального удостоверения, а именно:

«12.2.1 Принятие общим собранием участников Общества решения и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются подписанием протокола председателем и

секретарем общего собрания, являющимися участниками Общества.

12.2.2. Принятие общим собранием участников Общества решения и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются подписанием протокола всеми участниками Общества либо аудио- и видеозаписью проведения общего собрания Общества.

12.27. В Обществе, состоящем из одного участника, решения по вопросам, относящимся к компетенции Общего собрания участников Общества, принимаются единственным участником общества единолично и оформляются письменно.»

Однако Устав ООО «СантехИнжиниринг» от 26 января 2017 года в состав заявки не включен.

Комиссия уполномочена рассматривать только документы, которые вошли в состав заявки.

Данная позиция подтверждается пунктами 2, 3 Обзора судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах, утвержденный Президиумом Верховного суда РФ 25 декабря 2019 года, Определением Верховного суда РФ от 30 декабря 2019 года № 306-ЭС19-25147 по делу № А72-7041/2018».

Данные доводы Организатора торгов Комиссией отклоняются по следующим основаниям.

Согласно пункту 146 Положения заказчик не вправе требовать от участника электронного аукциона иных документов и сведений, кроме документов и сведений, предусмотренных пунктом 145 настоящего Положения.

В силу подпункта б) пункта 157 Положения установлено, что заявка на участие в электронном аукционе не допускается комиссией по осуществлению закупок к участию в электронном аукционе в случае несоответствия заявки на участие в электронном аукционе требованиям документации об электронном аукционе.

Согласно пункту 158 Положения отказ в допуске к участию в электронном аукционе по иным основаниям, кроме случаев, предусмотренных пунктом 157 настоящего Положения, не допускается.

На основании результатов рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе комиссия по осуществлению закупок принимает решение о допуске или об отказе в допуске участника к участию в электронном аукционе и оформляет протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, который подписывается всеми присутствующими на заседании членами комиссии в день окончания рассмотрения заявок (пункт 159 Положения).

В разделе 3 Документации об электронном аукционе установлено, что участник электронного аукциона подает заявку на участие в электронном аукционе в форме электронного документа. Заявка на участие в электронном аукционе должна содержать:

3.2.1. документы и сведения об участнике электронного аукциона, подавшем заявку на участие в электронном аукционе, - полное наименование, сведения об организационно-правовой форме, адрес юридического лица, идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника электронного аукциона - для юридического лица, фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства, номер контактного телефона - для индивидуального предпринимателя.

3.2.2. документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника электронного аукциона.

Заявка на участие в электронном аукционе не допускается комиссией по осуществлению закупок к участию в электронном аукционе, в том числе в случае непредставления документов и сведений, предусмотренных подпунктами пункта 3.2 настоящей аукционной документации, несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям к документации об электронном аукционе (подпункты 6.5.1, 6.5.2. пункта 6.5. раздела 6 Документации об аукционе).

Как усматривается из материалов дела, ООО «Сантехинжиниринг» направило заявку на участие в электронном аукционе по извещению № 202250000012200205, в составе которой представило выписку из Единого государственного реестра юридических лиц от 28 сентября 2022 года, а также решение единственного участника от 02 марта 2020 года о назначении на должность генерального директора

Перебейнуса И.А.

Отказывая Обществу в допуске к участию с электронном аукционе, Организатор торгов указал на то, что представленное участником аукциона решение единственного участника от 02 марта 2020 года о назначении на должность генерального директора Перебейнуса И.А., нотариально не удостоверено, документы, поданные заявителем на участие в электронном аукционе в составе заявки, не содержат иных документов относительно избрания иной форм подтверждения решений.

Таким образом, Организатор торгов посчитал, что представленное Обществом решение о назначении на должность генерального директора не соответствует требованиям подпункта 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ, подпункта «б» пункта 145 Положения и подпункта 3.2.2 пункта 3.2 Документации.

В соответствии с пунктом 3 статьи 67.1 ГК РФ принятие общим собранием участников хозяйственного общества решения и состав участников общества, присутствовавших при его принятии, подтверждаются в отношении:

- 1) публичного акционерного общества лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров такого общества и выполняющим функции счетной комиссии (пункт 4 статьи 97);
- 2) непубличного акционерного общества путем нотариального удостоверения или удостоверения лицом, осуществляющим ведение реестра акционеров такого общества и выполняющим функции счетной комиссии;
- 3) 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.

Такое изложение названной нормы позволяет сделать вывод о том, что принятие общим собранием его участников решения может быть надлежаще подтверждено не только нотариальным его заверением, но и решением общего собрания участников общества, принятым

участниками общества единогласно.

В качестве такого «единогласного решения общего собрания участников общества» надлежит расценивать волеизъявление единственного участника ООО «Сантехинжиниринг», изложенное в подписанном им решении от 02 марта 2020 года об избрании генеральным директором ООО «Сантехинжиниринг» Перебейнуса И.А.

Иная оценка означенного решения не может подменить его сути и восприятие волеизъявления единственного участника Общества, как констатацию «единогласия», как того и требует подпункт 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ.

В рассматриваемом случае, следует учесть особенности правового положения хозяйственных обществ, созданных в виде обществ с ограниченной ответственностью, которые определяются нормами Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (статья 46), а также тот факт, что разъяснения, приведенные в пунктах 2 и 3 Обзора судебной практики по некоторым вопросам применения законодательства о хозяйственных обществах, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 25.12.2019, о том, что закон не содержит исключения в отношении решений единственного участника в части требования о нотариальном удостоверении, установленного подпунктом 3 пункта 3 статьи 67.1 ГК РФ, подлежат применению только при рассмотрении споров, связанных с оспариванием решений общих собраний участников (решений единственного участника), принятых после указанной даты (данная правовая позиция, изложена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 30.12.2019 N 306-ЭС19-25147).

Из материалов дела усматривается, что Обществом в составе заявки, подписанной генеральным директором ООО «Сантехинжиниринг» Перебейнусом И.А. представлено не только решение единственного участника Общества от 02 марта 2020 года о назначении на должность генерального директора Перебейнуса И.А., но также и выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 28.09.2022, из которой также можно однозначно установить, что Перебейнус И.А. является генеральным директором Общества (лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица).

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России считает, что в

составе заявки ООО «Сантехинжиниринг» представило все сведения, предусмотренные положениями пункта 145 Положения и раздела 3 Документации об аукционе в связи с чем у Организатора торгов отсутствовали законные основания для недопуска Общества до участия в электронном аукционе.

Данная позиция нашла свое отражение в Постановлениях Тринадцатого арбитражного Апелляционного суда № 13АП-39723/2021 от 24.01.2022 по делу № А56-56617/2021 и № 13АП-38346/2021 от 13.02.2022 по делу № А56-57970/2021.

Кроме того, участником данных торгов может быть только лицо, прошедшее предварительный отбор и включенное в реестр квалифицированных подрядных организаций, которым и является ООО «Сантехинжиниринг».

При прохождении предварительного отбора участник проверяется на соответствие требованиям, установленным пунктом 23 Положения, и заявка участника предварительного отбора проверяется на соответствие требованиям пункта 38 Положения, в составе которой проверяется документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника предварительного отбора.

Согласно информации с официального сайта ЕИС Закупки предварительный отбор проводился 19 сентября 2022 года, 20 сентября 2022 года ООО «Сантехинжиниринг» включено в реестр квалифицированных подрядных организаций, что свидетельствует о соответствии ООО «Сантехинжиниринг» и его заявки установленным Положением требованиям.

Из сведений, содержащихся в выписке из ЕГРЮЛ, следует, что изменения в отношении лица, имеющем право действовать без доверенности от имени юридического лица, внесены в ЕГРЮЛ 11.03.2020.

С данного момента по настоящее время генеральным директором ООО «Сантехинжиниринг» является Перебейнус И.А.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу об отклонении заявки ООО «Сантехинжиниринг» необоснованно.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сантехинжиниринг» на действия НО «Региональный оператор – Фонд капитального ремонта многоквартирных домов в Хабаровском крае» – организатора торгов при проведении на электронной площадке <https://roseltorg.ru/> торгов № 202250000012200205 от 31.08.2022 на выполнение работ по капитальному ремонту фундамента, подвальных помещений, относящихся к общему имуществу в многоквартирных домах, расположенных по адресам: Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Войкова, 20 (подвал); Хабаровский район, с. Мирное, ул. Рабочая, 23 (фундамент), обоснованной.

2. Признать в действиях Организатора торгов нарушение пункта 146, подпункта «А» пункта 157, пункта 158 Положения, пункта 3.3, подпункта 6.5.1 пункта 6.5 Документации об электронном аукционе № 202250000012200205 от 31.08.2022 на выполнение работ по капитальному ремонту фундамента, подвальных помещений, относящихся к общему имуществу в многоквартирных домах, расположенных по адресам: Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Войкова, 20 (подвал); Хабаровский район, с. Мирное, ул. Рабочая, 23 (фундамент).

3. Выдать НО «Региональный оператор – Фонд капитального ремонта многоквартирных домов в Хабаровском крае» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.