

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13277/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.09.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Трэк Профи»; ФГАУ «Росжилкомплекс»,

рассмотрев жалобу ООО «Трэк Профи» (далее — Заявитель) на действия ФГАУ «Росжилкомплекс» (далее — Организатор торгов) при проведении аукциона на право заключения договора аренды федерального недвижимого имущества, закрепленного на праве оперативного управления за ФГАУ «Центральное управление жилищно-социальной инфраструктуры (комплекса)» Министерства обороны Российской Федерации и расположенного на первом этаже здания «Общежитие со встроенным кафе» (извещение № 280722/45548195/01 лот 1, далее — Торги),

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 Заказчика при проведении Закупки.

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.

Аукционная документация подготовлена в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), Федеральным законом от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», Приказом Федеральной антимонопольной службы 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» (далее – Правила № 67).

В связи с изложенным, указанные Торги являются обязательными в силу закона, в связи с чем рассмотрены Комиссией в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы Организатором торгов необоснованно отклонена заявка Заявителя на участие в аукционе.

Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

Пунктом 24 Правил № 67 заявитель не допускается конкурсной или аукционной комиссией к участию в конкурсе или аукционе в случаях:

- 1) непредставления документов, определенных пунктами 52 и 121 Правил № 67, либо наличия в таких документах недостоверных сведений;
- 2) несоответствия требованиям, указанным в пункте 18 настоящих Правил № 67;

3) невнесения задатка, если требование о внесении задатка указано в извещении о проведении конкурса или аукциона;

4) несоответствия заявки на участие в конкурсе или аукционе требованиям конкурсной документации либо документации об аукционе, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора ниже начальной (минимальной) цены договора (цены лота);

5) подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе заявителем, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства, физическим лицом, применяющим специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», или организацией, образующей инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, либо не соответствующим требованиям, установленным частями 3 и 5 статьи 14 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в случае проведения конкурса или аукциона, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», или организации, образующие инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, в соответствии с Федеральным законом «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации»;

6) наличия решения о ликвидации заявителя - юридического лица или наличие решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

7) наличие решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе.

Согласно пункту 25 Правил № 67 отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пунктах 24 и 24.1 Правил № 67, не допускается.

Пунктом 121 Правил 67 установлено, что заявка на участие в аукционе должна содержать:

1) сведения и документы о заявителе, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) 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), полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра индивидуальных

предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель). В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя (при наличии печати) и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

д) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой;

е) заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

ж) при проведении аукциона в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2003 № 333 «О реализации федеральными органами исполнительной власти полномочий по осуществлению прав собственника имущества федерального государственного унитарного предприятия» документ, содержащий сведения о доле Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в уставном капитале юридического лица (реестр владельцев акций либо выписка из него или заверенное печатью юридического лица (при наличии печати) и подписанное его руководителем письмо);

2) предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим

характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества. В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, также копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством Российской Федерации;

3) документы или копии документов, подтверждающие внесение задатка, в случае если в документации об аукционе содержится требование о внесении задатка (платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка).

Пунктом 122 Правил № 67 не допускается требовать от заявителя иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 121 Правил № 67.

Согласно пункту 4.1 Документации об аукционе Заявитель обязан 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.

Разделом 7 документации об аукционе определены требования к документам, предоставляемым заявителями для участия в аукционе.

Так, пунктом 7.1 документации об аукционе установлено, что заявка на участие в аукционе подается по форме, установленной в Приложении № 3 к документации об аукционе, в срок, который установлен в разделе 2 документации об Аукционе, и должна быть подписана уполномоченным лицом, имеющим право действовать от имени Заявителя. Подпись на заявке на участие в Аукционе, поданной юридическим лицом, удостоверяется печатью.

В соответствии с пунктом 7.2 документации об аукционе заявка на участие в Аукционе должна содержать:

1) сведения и документы о Заявителе, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для индивидуального предпринимателя и физического лица), номер контактного телефона;

б) 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), полученную не ранее чем за 6 (шесть) месяцев до даты размещения на Официальном сайте извещения о проведении Аукциона выписку из ЕГРИП или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за 6 (шесть) месяцев до даты размещения на Официальном сайте извещения о проведении Аукциона;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от

имени Заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени Заявителя без доверенности (далее – руководитель)). В случае если от имени Заявителя действует иное лицо, заявка на участие в аукционе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени Заявителя, заверенную печатью Заявителя и подписанную руководителем Заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности (Приложение № 4). В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем Заявителя, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) заверенные копии учредительных документов Заявителя (для юридических лиц);

д) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо нотариально заверенная копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и, если для Заявителя заключение Договора или внесение задатка являются крупной сделкой.

е) заявления об отсутствии:

– решения о ликвидации Заявителя - юридического лица;

– решения арбитражного суда о признании Заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

– решения о приостановлении деятельности Заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

2) документы, подтверждающие внесение задатка (платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка).

В соответствии с Приложением № 1 к документации об аукционе заявитель представляет опись документов (по форме приложения № 2), подлинник или заверенную Заявителем копию документа, указанного в подпункте 2 пункта 7.2 документации об аукционе и заверенные Заявителем документы, указанные в абзаце «г» подпункта 1 пункта 7.2 документации об аукционе.

Так, в соответствии с возражениями Организатора торгов и согласно протоколу определения участников аукциона от 22.08.2022 № 70/1/1 заявка ООО «Трэк Профи» (порядковый № 2) отклонена Организатором торгов по следующим основаниям:

«1. В описи документов, предоставляемых Заявителем для участия в аукционе данные заполнены ненадлежащим образом, также отсутствуют данные лица подавшего Заявку на участие в аукционе;

2. Не соблюдены требования пункта 7.2 раздела документации об аукционе № 70 от 27 июля 2022 г. (копии представленных учредительных документов не заверены

надлежащим образом);

3. Согласно решения №2 Единственного участника ООО «Трэк Профи» полномочия директора установлены в рамках конкурентных процедур, проводимых на электронных площадках;

4. Платежный документ (платежное поручение) подтверждающий внесение Заявителем задатка не заверен надлежащим образом».

Оценив указанные основания, послужившие отклонению заявки ООО «Трэк Профи», а также письменные пояснения и документы, представленные Заказчиком и Организатором торгов, Комиссия пришла к выводу об отсутствии у Организатора торгов оснований для отклонения указанной заявки.

Так, согласно письменным пояснениям Организатора торгов заявка Заявителя была отклонена по причине отсутствия в описи документов, представляемых Заявителем для участия в аукционе, сведений о лице, сдавшем заявку; отсутствии у генерального директора полномочий на участие в конкурентных процедурах, проводимых на электронных площадках (абзац «д» подпункта 1 пункта 7.2 документации об аукционе); отсутствия в составе заявки заверенных Заявителем документов, предусмотренных абзацем «г» подпункта 1 пункта и подпункте 2 пункта 7.2 документации об аукционе.

Вместе с тем Комиссией установлено, что Заявка была подана по месту приема заявок непосредственно генеральным директором ООО «Трэк Профи», что не отрицается Организатором торгов.

Так, на описи документов имеется подпись генерального директора ООО «Трэк Профи», а также в журнале приема заявок, представленным Организатором торгов, имеются данные о генеральном директоре ООО «Трэк Профи» как о лице подавшем заявку.

Вместе с тем пунктом 1.3 документации об аукционе определено, что заявителем является – любое юридическое лицо, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, обладающее гражданской правоспособностью, или любое дееспособное физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, подавшее заявку на участие в аукционе.

При этом документации об аукционе отсутствует понятие «лица, сдавшего заявку», а также требования к подтверждению полномочий такого лица на вручение заявки и приложенных к ней документов Организатору торгов.

При этом Комиссия отмечает, что лицом, сдавшим Заявку, является генеральный директор ООО «Трэк Профи», который являющийся единственным участником указанного общества, и который в соответствии со статьей 40 Федерального закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» действует от имени общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки без доверенности.

Таким образом, Комиссия с учетом пунктов 25 и 122 Правил № 67 приходит к выводу о необоснованности отклонения заявки Заявителя по причин отсутствия в описи документов подписи лица, сдавшего заявку.

Оценив довод Организатора торгов относительно непредоставления Заявителем заверенных копий документов, предусмотренных абзацем «г» подпункта 1 пункта и подпункте 2 пункта 7.2 документации об аукционе, Комиссия установила, что Заявителем была представлена комплектная Заявка единым пакетом пронумерованных документов, скрепленных и заверенных печатью Заявителя. В составе заявителем были также представлены документы, указанные в абзаце «г» подпункта 1 пункта и подпункте 2 пункта 7.2 документации об аукционе.

Вместе с тем документацией об аукционе не предусмотрена обязанность Заявителя заверять каждый из документов, указанных в пункте 7.2 документации об аукционе, по отдельности.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что Организатор торгов формально подошел к оценке Заявки ООО «Трэк Профи» и приложенных к ней документов, в результате чего необоснованно отклонил указанную заявку.

Относительно довода Организатора торгов об отсутствии у генерального директора ООО «Трэк Профи» полномочий на совершение крупной сделки Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с подпунктом 13 пункта 2 статьи 33 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее — Закон об обществах с ограниченной ответственностью) к компетенции общего собрания участников Общества относится решение иных вопросов, предусмотренных уставом общества.

Согласно статье 39 Закона 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, оформляются письменно

Абзацем 1 части 3 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества.

В обществе, состоящем из одного участника, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания участников общества, принимаются единственным участником общества единолично и оформляются письменно (статья 39 Закона об обществах с ограниченной ответственностью).

Кроме того, Комиссия Управления отмечает, согласно абзацем 2 части 7 статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, положения статьи 46 Закона об обществах с ограниченной ответственностью, регламентирующей требования к получению организациями одобрения о совершении крупных сделок, не применяются к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

Вместе с этим Комиссией Управления установлено, что в соответствии с данными из Единого государственного реестра юридических лиц, генеральным директором ООО «Трэк Профи» является лицо, являющееся одновременно единственным учредителем. Указанные обстоятельства также подтверждаются и Организатором

аукциона.

Также в составе заявки был приложен Приказ единственного учредителя ООО «Трэк Профи» от 01.06.2021 № 1, согласно которому на должность генерального директора ООО «Трэк Профи» назначена <...>, являющаяся единственным учредителем общества.

Согласно пункту 22 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по общему правилу закон не устанавливает обязанности лица, не входящего в состав органов юридического лица и не являющегося его учредителем или участником, по проверке учредительного документа юридического лица с целью выявления ограничений или разграничения полномочий единоличного исполнительного органа юридического лица или нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга либо совместно.

Таким образом, Комиссия считает недопустимым формальный подход к применению положений подпункта «е» пункта 52 и подпункта «д» пункта 121 Правил № 67 на основании сравнения решения об одобрении сделки и устава, несмотря на то, что из документов, представленных для участия в аукционе следует, что единственным учредителем Общества и единоличным исполнительным органом является один участник.

Следовательно, решение об одобрении крупной сделки согласно законодательству Российской Федерации в настоящем случае не требуется.

Кроме того, Комиссия обращает внимание Организатора торгов, что установление требования о предоставлении решения об одобрении сделки имеет своей целью защиту контрагента от рисков по признанию совершенных сделок недействительными. В настоящем случае, принимая во внимание, что действующее законодательство не обязывает утверждать спорный документ общества, имеющих в качестве единоличного исполнительного органа и учредителя одно и то же лицо, указанные риски оспаривания сделки отсутствуют.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что фактически заявка Заявителя по ее составу и содержанию соответствовала требованиям Документации об аукционе и Правилам № 67.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трэк Профи» (ОГРН: 1216600034001, ИНН: 6678113443) на действия ФГАУ «Росжилкомплекс» (ОГРН: 1035009568736, ИНН: 5047041033) при проведении аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора аукциона нарушения пунктов 24, 25 Правил.
3. Выдать Организатору аукциона обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

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