

В Управление Федеральной антимонопольной службы
города Москвы
Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1
E-mail: to77@fas.gov.ru

от ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ
«РУДПРОМ»

Юридический адрес: Россия, 394018, область Воронежская,
город Воронеж, улица Красноармейская,
дом 52Д, помещение III

Почтовый адрес: Россия, 394018, область Воронежская,
город Воронеж, улица Красноармейская,
дом 52Д, помещение III

Тел. 8(473)2333169

8(952)434-59-50

e-mail:

ИНН/КПП 3662117790/366401001

Заказчик/организатор торгов:

Общество с ограниченной ответственностью «Хартия» (ООО «Хартия»)

Место нахождения: 127106, г. Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ
Отрадное, проезд Нововладыкинский, 8Б

Почтовый адрес: 127106, г. Москва, вн. тер. г. Муниципальный округ
Отрадное, проезд Нововладыкинский, 8Б

Тел: +7-499-272-16-54 доб. 1209

e-mail: zakupki@hartiya.com

ИНН/КПП 7703770101/ 771501001

Жалоба на нарушение Заказчиком Федерального закона №223 ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

15.09.2021 года на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд www.zakupki.gov.ru (далее-ЕИС) размещено извещение о проведении аукцион в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства № 32110642710 на «Поставку извести строительной гидратной» (далее- Закупка, Аукцион).

22.09.2021 участником с идентификационным номером 706938, была подана заявка на участие в процедуре, на основании протокола рассмотрения первых частей заявок, заявка участника под номером 706938 была признана соответствующей требованиям. По итогам проведения аукциона, ценовое предложение участника 706938, являлось лучшим.

28.09.2021 года опубликован Протокол рассмотрения вторых частей заявок №32110642710-03 для аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110642710, в соответствии с которым вторая часть заявки на участие в электронном аукционе признана не соответствующим обязательным требованиям извещения и документации о закупке, следующие участники:

- участник с идентификационным номером 706938 (ООО «РУДПРОМ»), в соответствии с пунктом 6.5.6. аукционной документации заявка на участие в закупке должна содержать копию 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 заключения по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено в извещении и

документации), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в извещении и документации) является крупной сделкой; Если для участника закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, не являются крупной сделкой, участник закупки обязан предоставить письмо, подписанное руководителем участника закупки подтверждающее данный факт, с приложением документов, подтверждающих балансовую стоимость активов участника закупки. В составе заявки участником предоставлен Протокол б/н Общего собрания Участников от 18 июня 2020 года, информация об одобрении и совершении крупных сделок, содержащаяся в протоколе устанавливает совершение в рамках любых тендерных процедур закупок в электронной форме с установленной суммой 100 (Сто) миллионов рублей. Срок действия данного одобрения не установлен. Согласно пункту 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. Если такой срок в решении не указан, согласие считается действующим в течение одного года с даты его принятия. У представленного участником решения об одобрении и совершении крупной сделки истек срок действия.

Считаем данное решение незаконным и необоснованным в виду следующего:

Заказчик в аукционной документации четко прописал основания для отклонения заявок участников, а именно:

7.5. Основаниями для отказа в допуске к участию в закупке являются:

1) непредоставление сведений и документов, определенных документацией о закупке, либо предоставление недостоверных сведений в первой части заявки на участие в закупке;

2) в случае содержания в первой части заявки на участие в закупке сведений об участнике и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению.

Отказ в допуске к участию в аукционе в электронной форме по иным основаниям не допускается. (Перечень исчерпывающий)

На основании протокола рассмотрения вторых частей, Заказчик указал что данный документ в составе Заявки участником №706938 **был предоставлен.**

Сам факт представления Протокола б/н Общего собрания Участников не имеет правового значения, а несет исключительно Информативный характер.

Кроме того в протоколе о рассмотрении вторых частей, Заказчик указывает, что участник №706938 **обязан предоставить** письмо, подписанное руководителем участника закупки подтверждающее данный факт, с приложением документов, подтверждающих балансовую стоимость активов участника закупки, в случае если сделка не является крупной, ссылаясь на п. 6.5.6. аукционной документации. Но данный пункт в документации изложен совсем в другой редакции:

6.5.6. 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 заключения по результатам такой закупки договора либо предоставление обеспечения заявки на участие в такой закупке (если требование об обеспечении заявок установлено в извещении и документации), обеспечения исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в извещении и документации) является крупной сделкой;

О том что участник обязан предоставить вышеуказанные документы в данном пункте документации не указано .

В соответствии с п.7, ч. 19.1 ст. 3.4 Закона 223-ФЗ заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов:

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.**

Так, во второй части заявки на участие в электронном аукционе Заявителем представлено указанное решение (Приложение №1).

1. В соответствии с ч. 3 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «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. Если такой срок в решении не указан, согласие считается действующим в течение одного года с даты его принятия, **за исключением случаев, если иной срок вытекает из существа и условий сделки, на совершение которой было дано согласие, либо обстоятельств, в которых давалось согласие.**

Решение о согласии на совершение или о последующем одобрении сделки может также содержать указание на согласие на совершение ряда аналогичных сделок.

Указанное решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки **принимаются участником в том числе (и изначально) для регистрации в ЕИС** в качестве участника закупок.

С 01.01.2019 года аккредитация участников с целью участия в Конкурентных закупках МСП в рамках Закона № 223 -ФЗ осуществляется в порядке установленном 44 ФЗ. В соответствии с ч. 6 ст. 24.2 Закона о контрактной системе регистрации участника закупки в единой информационной системе и аккредитация участника закупки на электронной площадке осуществляется **сроком на три года.**

Таким образом, условие о существе и условиях сделок, указанное (и выше процитированное) в ч.3 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», при котором действует иной срок действия согласия на их совершения или последующее одобрение, **обусловлено сроком действия их регистрации участника в ЕИС.** Так как именно для регистрации на ЕИС и дальнейшего участия в процедурах закупок принималось приложенное во второй части заявки на участие решение об одобрении совершения крупных сделок (о чем прямо указано в тексте решения).

2. В соответствии с п.1 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «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, приобретение такого количества акций (иных эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции) публичного общества, в результате которых у общества возникает обязанность направить обязательное предложение в соответствии с главой XI.1 Федерального закона от 26 декабря 1995 года N 208-ФЗ "Об акционерных обществах"), 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; предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

В ч.8 ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» указано, что для целей Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» **под сделками, не выходящими за пределы обычной хозяйственной деятельности, понимаются любые сделки, которые приняты в деятельности соответствующего общества либо иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичные виды деятельности, независимо от того, совершались ли такие сделки таким обществом ранее, если такие сделки не приводят к прекращению деятельности общества или изменению ее вида либо существенному изменению ее масштабов.**

Предметом закупки Поставка извести строительной гидратной, что является обычной деятельностью Заявителя согласно кодам ОКВЭД - 49.41.1 «Перевозка грузов специализированными автотранспортными средствами»; 46.73.6 «Торговля оптовая прочими строительными материалами и изделиями»; 46.73 «Торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием» 46.90 «Торговля оптовая неспециализированная»; 49.41.2 «Перевозка грузов неспециализированными автотранспортными средствами».

Кроме того, в виду указанного вида деятельности, Договор который мог быть заключен является аналогичным целому ряду действующих и исполненных Договоров Заявителя.

Таким образом, заключаемый по итогам Закупки Договор не являлся бы по смыслу ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» крупной или выходящей за пределы обычной хозяйственной деятельности сделкой, а следовательно, согласие на совершение или последующее **одобрении крупной сделки не требуется.**

Указанной точки зрения придерживается и административная практика (например, РЕШЕНИЕ №08-01-35 от 13.02.2018 г., РЕШЕНИЕ от 10.09.2021 г. По делу №19/44/105,2498, Постановление Пятого ААС от 16.03.2021 по делу N А59-2474/2020) Контрольный орган кроме прочего, указывает, что доказательства того, что сделка является крупной лежит на Заказчике.

Из всего вышеуказанного, можно сделать вывод о том, что:

1. срок действия решения об одобрении или совершении крупных сделок, принятого специально для участия в закупках, в случае если такой срок не указан в самом решении составляет, исходя из существа и условий таких сделок, три года. (равен сроку регистрации ЕИС)
2. заключаемый по итогам Закупки Договор не является крупной сделкой ввиду того, что указанный Договор не являлся бы выходящим за пределы обычной хозяйственной деятельности сделкой.

Прошу,

1. Признать жалобу обоснованной;
2. Вынести предписание Заказчику о повторном рассмотрении вторых частей заявок.

Приложение:

1. Протокола б/н Общего собрания (Решение крупная сделка);
2. Выписка ЕГРЮЛ в отношении ООО «РУДПРОМ»;
3. Полномочия подписанта.
4. Протоколы по закупке.