

**РЕШЕНИЕ**  
**по жалобе № 8049/19**  
**на действия (бездействие) при организации и проведении торгов**

Дата рассмотрения жалобы по существу 01.04.2019

г. Москва

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в составе:

<...>

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Газетта» (№ 8049/19 от 25.03.2019) (далее – Заявитель, ООО «Газетта», Общество) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации городского округа Люберцы Московской области (далее – Организатор торгов) при организации и проведении аукциона в электронной форме на заключение договора на размещение и эксплуатацию нестационарных торговых объектов на территории городского округа Люберцы Московской области (номер процедуры – 12802 лот № 3) в присутствии представителя Организатора торгов <...> и в отсутствие Заявителя, уведомленных в соответствии с требованиями части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции о времени и месте рассмотрения жалобы,

**УСТАНОВИЛА:**

В соответствии с постановлением Администрации городского округа Люберцы Московской области от 07.02.2019 № 450-ПА «О проведении открытого аукциона в электронной форме на заключение договора на размещение и эксплуатацию нестационарных торговых объектов на территории городского округа Люберцы Московской области объявлен открытый аукцион в электронной форме на заключение договора на размещение и эксплуатацию нестационарных торговых объектов на территории городского округа Люберцы Московской области (далее – Аукцион).

Аукцион проводился в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Администрации городского округа Люберцы Московской области от 05.02.2019 № 400-ПА «Об утверждении Положения о порядке проведения открытого аукциона в электронной форме на заключение договора на размещение и эксплуатацию нестационарных торговых объектов на территории городского округа Люберцы Московской области (далее – Положение, Постановление от 05.02.2019 № 400-ПА).

Общие требования к торгам установлены статьями 447 и 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Московским областным УФАС России в установленном порядке в адрес Заявителя, Организатора торгов и Оператора электронной площадки направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводу Заявителя:

Организатором торгов сделан не верный вывод о несоответствии заявки пунктам 6.4.2, 6.4.3 и 6.4.5 Положения, поскольку заявки, поданные Заявителем, соответствовали требованиям Положения и содержали все необходимые сведения. Отказ в допуске к участию в Аукционе является, по мнению Заявителя, нарушением процедуры определения победителя.

Согласно позиции Организатора торгов:

Комиссией по организации и проведению Аукциона правомерно отказано Заявителю в допуске к участию в Аукционе по основаниям, предусмотренным пунктами 6.4.2, 6.4.3 и 6.4.5 Извещения, поскольку в составе заявки отсутствовали следующие документы: решение об одобрении крупной сделки; копии свидетельств о присвоении ОГРН и ИНН. Кроме того, полномочия генерального директора ООО «Газетта» подтверждены документами, имеющими существенные разночтения, а именно: решение о назначении генерального директора Общества не соответствует приказу о вступлении в должность.

На рассмотрении жалобы 01.04.2019 представитель Организатора торгов сообщил, что торги приостановлены, договоры по итогам торгов не заключены.

Относительно доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

Из Протокола рассмотрения заявок и протокола результатов аукциона на заключение договора на размещение и эксплуатацию нестационарных торговых объектов на территории городского округа Люберцы Московской области, который состоялся 15.03.2019 по процедуре № 12802 следует, что заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе по лоту № 3 на основании пунктов 6.4.2, 6.4.3 и 6.4.5 Положения.

Согласно объяснениям представителя Организатора торгов Заявителем не представлены в составе заявки соответствующие документы об уполномоченном лице (протокол о назначении генерального директора Общества имеет существенные разночтения с приказом о вступлении в должность генерального директора), а также решение об одобрении крупной сделки, которое, по мнению представителя Организатора торгов, должно было быть представлено, поскольку цена сделки превышает 25 % уставного капитала Заявителя.

В соответствии с пунктом 12.28 Устава, утвержденного решением № 1/2018 Общего собрания Учредителей Общества с ограниченной ответственностью «Газетта» от 20.09.2018 г., руководство текущей деятельностью Общества осуществляет единоличный исполнительный орган Общества – Генеральный директор, который избирается Общим собранием участников на срок – пять лет.

Согласно сведениям, содержащимся в заявке Заявителя по лоту № 3 (процедура № 12802), полномочия генерального директора подтверждены протоколом № 1/2018 Общего собрания Учредителей Общества с ограниченной ответственностью «Газетта» от 20.09.2018 г., в соответствии с которым на должность генерального директора ООО «Газетта» избран <...>.

Таким образом, в соответствии с учредительными документами Общества срок действия полномочий <...> не истек.

Сведения об уполномоченном лице <...> с указанием его должности также отражены в анкете Заявителя на участие в Аукционе.

Кроме того, в указанной анкете отражены ОГРН, ИНН и КПП Заявителя, что дает возможность Организатору торгов ознакомиться с данными об уполномоченном лице Заявителя, включенными в единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ), который является открытым для всеобщего ознакомления.

В соответствии с пунктом 22 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» данные государственной регистрации юридических лиц включаются в ЕГРЮЛ, открытый для всеобщего ознакомления. Презюмируется, что лицо, полагающееся на данные ЕГРЮЛ, не знало и не должно было знать о недостоверности таких данных.

По общему правилу закон не устанавливает обязанности лица, не входящего в состав органов юридического лица и не являющегося его учредителем или участником (далее - третье лицо), 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.

Положения учредительного документа, определяющие условия осуществления полномочий лиц, выступающих от имени юридического лица, в том числе о совместном осуществлении отдельных полномочий, не могут влиять на права третьих лиц и служить основанием для признания сделки, совершенной с нарушением этих положений, недействительной, за исключением случая, когда будет доказано, что другая сторона сделки в момент совершения сделки знала или заведомо должна была знать об установленных учредительным документом ограничениях полномочий на ее совершение (пункт 1 статьи 174 Гражданского кодекса Российской Федерации).

По смыслу статей 51 и 53 Гражданского кодекса Российской Федерации неясности и противоречия в положениях учредительных документов юридического лица об ограничениях полномочий единоличного исполнительного органа толкуются в пользу отсутствия таких ограничений.

Кроме того, при анализе материалов рассматриваемой жалобы Комиссией установлено, что требованиями Положения и Извещения

не установлена обязанность по предоставлению приказа о назначении на должность генерального директора в составе заявки.

Таким образом, Организатором торгов неправомерно отказано Заявителю в допуске к участию в аукционе, поскольку в составе заявки Заявителя имелись необходимые документы и сведения об уполномоченном лице Заявителя и требованиями Положения и Извещения обязанность предоставления приказа о назначении на должность генерального директора не установлена.

В соответствии с пунктом 8.17 Положения, заявка должна содержать, в том числе, решение об одобрении или о совершении крупной сделки 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 – юридического лица заключение договора, внесение задатка являются крупной сделкой или уведомление о том, что данная сделка не является для заявителя крупной.

Согласно части 1 статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 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 № 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.

В составе заявки Заявителя по лоту № 3 (процедура № 12802) уполномоченным лицом Заявителя представлена справка о том, что заключение договора на размещение и эксплуатацию нестационарных торговых объектов на территории городского округа Люберцы Московской области, внесение задатка или обеспечение исполнения договора по результатам аукциона, проводимого Администрацией городского округа Люберцы, не является для ООО «Газетта» крупной сделкой и не требует одобрения общего собрания участников Общества.

Таким образом, Организатором торгов неправомерно отказано Заявителю в допуске к участию в Аукционе, поскольку Заявителем представлен соответствующий документ о том, что сделка для него не является крупной. Кроме того, обязанность предоставления Организатору торгов данных бухгалтерской (финансовой) отчетности Заявителя для подтверждения соответствия данного документа требованиям

статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» не предусмотрена.

В ходе рассмотрения жалобы представитель Организатора торгов сообщил, что при подаче заявок на участие в Аукционе Заявителем не представлены соответствующие документы, а именно: копии свидетельств о присвоении ОГРН и ИНН.

В соответствии с пунктом 8.17 Положения, заявка должна содержать:

- заявление о желании участвовать в электронном аукционе, соответствующее форме, установленной в Извещении;

- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя. В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка должна содержать доверенность на осуществление действий от имени заявителя. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка должна содержать документ, подтверждающий полномочия такого лица. Доверенность от имени физического лица и индивидуального предпринимателя оформляется в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации;

- решение об одобрении или о совершении крупной сделки 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 - юридического лица заключение Договора, внесение задатка являются крупной сделкой или уведомление о том, что данная сделка не является для Заявителя крупной.

- согласие на обработку персональных данных заявителя и иного лица, действующего от имени заявителя;

- анкета участника;

- сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», содержащих информацию о заявителе, или декларацию о соответствии заявителя критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в случае отсутствия сведений о заявителе, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае, если аукцион проводится среди указанных субъектов).

Таким образом, Организатором торгов неправомерно отказано Заявителю в допуске к участию в Аукционе, поскольку пунктом 8.17

Положения об обязанности предоставления копий свидетельств о присвоении ОГРН и ИНН не предусмотрена.

Довод Заявителя обоснован.

Также Комиссией установлены иные нарушения.

Извещением был установлен срок подачи заявок на участие в Аукционе по процедуре № 12802 с 13.02.2019 по 06.03.2019.

В соответствии с пунктом 2 статьи 448 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения.

Согласно части 1 статьи 448 ГК РФ в открытом аукционе может участвовать любое лицо.

Учитывая изложенное, любое лицо до начала проведения торгов должно иметь возможность подать заявку на участие в аукционе, причем минимальный срок для осуществления указанного действия составляет 30 дней, и этот срок может быть ограничен только законом.

Установленный Организатором торгов срок подачи заявок нельзя рассматривать как объективно достаточный и соответствующий требованиям части 2 статьи 448 ГК РФ.

Организатор аукциона при определении срока начала и окончания подачи заявок должен исходить из цели его установления, направленной в том числе на защиту конкуренции, и с учетом того, что данный срок является гарантией участия в аукционе всех желающих, обеспечиваемой организатором торгов в качестве публичной обязанности в соответствии с законодательством.

Таким образом, срок, установленный Извещением, не соответствует требованиям части 2 статьи 448 ГК РФ, и ограничивает круг лиц, которые могут участвовать в Аукционе, что не соответствует требованиям части 1 статьи 448 ГК РФ.

Данная позиция подтверждается постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 21.03.2017 № 09АП-3514/2017 по делу № А40-181567/16.

На основании изложенного, и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу № 8049/19 обоснованной.
2. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание.
3. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Московского областного УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Примечание: согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.