

Контролирующий орган:

Управление Федеральной
антимонопольной службы

по г. Москве

Место нахождения: 107078, г. Москва,
Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1 Электронная
почта: to77@fas.gov.ru.

Заявитель:

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ
ГРУПП"

Заказчик:

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЕДИНЫЙ
ОПЕРАТОР"

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной
сети

«Интернет»: <https://etp.gpb.ru>

Жалоба на действия Комиссии Заказчика

Доводы жалобы:

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП" (далее по тексту – Участник) была подана заявка под номером 1 на участие в электронном аукционе (реестровый номер извещения: 32110878082) на оказание услуг по комплексной уборке офисных помещений (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства).

На основании Протокола подачи ценовых предложений от 10.01.2022 ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП" заняло 1 место (сумма предложения - 2 800 518,57 руб.).

Согласно Итоговому протоколу от 18.01.2022 заявка ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП" (участник № 1) была не допущена по результатам рассмотрения 2 частей заявок.

Согласно Протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 14.01.2022 заявка Участника №1 отклонена со следующим основанием:

«В соответствии с подпунктом «ж» части 3 раздела IV Документации об Аукционе, частью 1 Формы второй части аукционной (Приложение 3 к Документации об Аукционе) и статьей 29 Положения вторая часть заявки 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 участника закупки 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 закупки, документации о закупке) является крупной сделкой; В составе заявки участника закупки №1 представлено Решение единственного учредителя (участника) Общества №5 от 20.05.2021 г. в котором не указаны сторона, предмет сделки и иные ее существенные условия или порядок их определения, что не соответствует требованиям, предъявляемым ст. 46 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью». Указанное нарушение является основанием для принятия Комиссией решения о несоответствии заявки участника закупки № 1 требованиям и условиям, установленным в Документации об Аукционе и, как следствие, отказом в допуске к участию в Аукционе в соответствии с подпунктом «в» пункта 2 части 3 раздела VII Документации об Аукционе и подпунктом «в» части 1 статьи 40 Положения»

Участник не согласен с доводами Комиссии.

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП" считает, что представленное в составе заявки решение об одобрении крупной сделки соответствовало требованиям Закупочной документации и заявка была отклонена Заказчиком неправомочно.

Порядок совершения и принятия решения об одобрении крупной сделки в ходе осуществления обществом с ограниченной ответственностью хозяйственной деятельности установлен статьей 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее по тексту - Закон № 14-ФЗ).

Решением единственного учредителя (участника) Общества №5 от 20.05.2021 г. была одобрена максимально возможная сумма одной сделки для заключения контрактов (договоров) по результатам проведения процедур на сумму не более 8 000 000,00 рублей. Таким образом, волеизъявлением единственного учредителя (участника) Общества одобрена сделка, заключаемая по результатам закупок, проводимых в порядке регулирования положений Федерального закона от 15.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон 44-ФЗ) и Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее по тексту – Закон 223-ФЗ).

В настоящем случае начальная (максимальная) цена установлена заказчиком в извещении о проведении закупки на оказание услуг по комплексной уборке офисных помещений в размере 7 888 784,28 рублей, что меньше суммы, указанной в решении об одобрении крупной сделки. Соответственно, оснований полагать, что сделка, заключаемая по результатам рассматриваемой закупки, является для заявителя крупной не имеется, поскольку НМЦ закупки не превышает суммы, указанной в *Решении единственного учредителя (участника) Общества №5 от 20.05.2021 г.* (с учетом того, что цена, предлагаемая участником закупки, дополнительно может быть снижена по результатам конкурентной борьбы при проведении электронного аукциона).

В связи с чем, оснований полагать, что в *Решении единственного учредителя (участника) Общества №5 от 20.05.2021 г.* не указана цена сделки, которая для общества является крупной, не имеется, поскольку обратное следует из буквального толкования сведений, указанных в рассматриваемом решении. Решение, представленное ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП", принято 20.05.2021 г. и является действующим, в котором одобрена возможность заключения сделки по результатам закупок на сумму не более 8 000 000,00 рублей. Указанное решение принято для последующего участия в конкурентных процедурах.

В свою очередь, Закон № 14-ФЗ не запрещает участникам обществ принимать решения об одобрении последующих сделок, заключаемых от имени Общества, после принятия решения об одобрении крупной сделки, если такое решение, очерчивает признаки, указывающие на то какие сделки, признаются для общества крупными, а равно, в случае, если участники одобрили решением все сделки, заключаемые от имени общества, на предельную сумму – до 8 000 000,00 рублей. Оснований полагать, что волеизъявление учредителя не распространяется на договор, подлежащий заключению по результатам закупки, проводимой заказчиком на сумму менее 7 888 784,28 рублей, исходя из рассматриваемого решения (НМЦ), не имеется.

Рассматриваемая закупка проводилась заказчиком в форме электронного аукциона, цена будущей сделки с заказчиком в принципе не может быть определена участником закупки на этапе подачи заявки. Соответственно, участники закупки при принятии решения об одобрении крупной сделки до подачи заявки на участие в закупке могут ориентироваться лишь на НМЦ закупки. Однако, такая цена (одобренная участником общества) также будет отличаться от той цены, которая фактически сложится по результатам конкурентной борьбы, что свидетельствует, что цена, указанная в решении об одобрении крупной сделки, заведомо, может отличаться от цены будущей сделки, подлежащей заключению между заказчиком и победителем закупки. Указанные положения позволяют прийти к выводу о возможности принятия единого решения об одобрении всех последующих сделок юридического лица на определённую предельную сумму, указанную в решении об одобрении крупной сделки.

Относительно неуказания в решении стороны сделки следует отметить, что согласно абзацу 3 части 3 статьи 46 Закона 14-ФЗ в решении о согласии на совершение крупной сделки могут не указываться сторона сделки и выгодоприобретатель, если сделка заключается на торгах, а также в иных случаях, если сторона сделки и выгодоприобретатель не могут быть определены к моменту получения согласия на совершение такой сделки.

Относительно неуказания в решении предмета закупки, следует отметить, что в рассматриваемом *Решении единственного учредителя (участника) Общества №5 от 20.05.2021 г.* указано одобрение заключения контракта (договора) от имени общества по итогам процедур, проводимых в порядке регулирования Закона 44-ФЗ и Закона 223-ФЗ. При этом в силу п. 1 ст. 46 Закона № 14-ФЗ крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности, при этом: связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества; 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.

Также Законом № 14-ФЗ определено, что 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.

Приведенные выше законодательные положения позволяют сделать вывод, что действующее законодательство, предъявляя требование о необходимости получения

одобрения на совершение крупной сделки, исходит из двух критериев, а именно: сделка, подлежащая одобрению, должна выходить за пределы обычной хозяйственной деятельности и должна быть направлена на отчуждение или приобретение имущества, цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов от балансовой стоимости активов общества.

В свою очередь, в силу положений документации необходимость предоставления одобрения крупной сделки возникает у участника закупки, если такая обязанность возникает у заявителя в силу требований действующего законодательства и корпоративных требований самого общества.

В настоящем случае в *Решении единственного учредителя (участника) Общества №5 от 20.05.2021 г.* указано об одобрении сделок, заключаемых по результатам процедур, на сумму не превышающую 8 000 000,00 рублей. Соответственно, волеизъявлением участника Общества определено, что любые договоры, заключаемые по результатам процедур, не выходят за пределы обычной хозяйственной деятельности юридического лица.

Необходимость получения решения об одобрении участником общества сделки, заключаемой по результатам закупки, обусловлена потенциальным риском со стороны заказчика в последующем признании в судебном порядке сделки недействительной ввиду отсутствия соответствующего волеизъявления участника общества. Однако, попытки избежания подобных рисков не должны приводить к отклонению участников закупки, поскольку до подведения итогов, такой участник не обладает статусом победителя закупки.

При этом заказчик не лишен права затребовать от победителя закупки решения об одобрении крупной сделки, содержащее предмет закупки и итоговую цену, сложившуюся по результатам конкурентной борьбы при проведении аукциона на этапе заключения договора.

Таким образом, отклонение заявки ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП" (участник № 1) осуществлено Заказчиком по формальному основанию.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП" считает, что в действиях Заказчика имеются нарушения принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона 223-ФЗ.

Принимая во внимание вышеизложенное и руководствуясь п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона 223-ФЗ и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

ПРОСИМ:

1. Приостановить процедуру закупки до рассмотрения жалобы по существу.
2. Провести проверку фактов, изложенных в жалобе.
3. Признать незаконными действия Заказчика, обозначенные в настоящей жалобе и обязать Комиссию признать заявку Участника соответствующей требованиям.
4. Обязать Заказчика заключить договор с ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП" на оказание услуг по комплексной уборке офисных помещений.

Приложение:

1. Решение о назначении генерального директора ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БИЗНЕС-МАСТ ГРУПП" на 1 л.

Подписано ЭЦП Генерального директора Голубева Алексея Николаевича