

<...>

e-mail: <...>

**Департамент имущественных и земельных
отношений Ярославской области**

150000, г. Ярославль, пл. Челюскинцев,
д.10/3

e-mail: dizo@yarregion.ru

**Департамент государственного заказа
Ярославской области**

150030, г. Ярославль, ул. Ползунова, д. 15

e-mail: dgz@yarregion.ru

**Общество с ограниченной
ответственностью «Электронная торговая
площадка ГПБ»**

119180, г. Москва, Якиманская
набережная, д. 2

e-mail: info@etpgpb.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 076/06/64-1142/2020

Резолютивная часть решения объявлена 04 декабря 2020 года

Решение изготовлено в полном объеме 09 декабря 2020 года

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее также – Комиссия) в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя управления <...>, члены Комиссии – начальник отдела контроля закупок <...>, главный специалист-эксперт отдела контроля закупок <...>, с участием:

заявитель, <...> (далее также – <...>, заявитель), представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом, заявил ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителя заявителя;

заказчик, Департамент имущественных и земельных отношений Ярославской области (далее также – ДИЗО ЯО, заказчик), обеспечил участие в рассмотрении жалобы представителя по доверенности <...>;

уполномоченный орган, Департамент государственного заказа Ярославской области (далее также – ДГЗ ЯО, уполномоченный орган), обеспечил участие в рассмотрении жалобы посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности <...>;

оператор электронной площадки, общество с ограниченной ответственностью «Электронная торговая площадка ГПБ», представителя не направил, о времени, дате и месте рассмотрения жалобы уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев жалобу <...> на действия заказчика – ДИЗО ЯО, уполномоченного органа – ДГЗ ЯО, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на приобретение в собственность Ярославской области жилого помещения (квартиры), расположенного в г. Данилове Ярославской области, для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа (извещение № 0171200001920002177) (далее также – электронный аукцион, аукцион, закупка) и осуществив внеплановую проверку в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе), Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных

и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 г. № 727/14,

установила:

29.11.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (Ярославское УФАС России) поступила жалоба <...> на действия заказчика – ДИЗО ЯО, уполномоченного органа – ДГЗ ЯО, при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на приобретение в собственность Ярославской области жилого помещения (квартиры), расположенного в г. Данилове Ярославской области, для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа (извещение № 0171200001920002177).

По мнению заявителя, статьи, на которые ссылается заказчик в разъяснениях на запрос № 32067, размещенных 26.11.2020 в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru), а именно: на пункт 1 статьи 990 и пункт 1 статьи 1005 Гражданского кодекса Российской Федерации, не применимы в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Таким образом, заявитель просит признать жалобу обоснованной, провести внеплановую проверку, обязать заказчика устранить выявленные нарушения.

Представители заказчика и уполномоченного органа не согласились с доводами жалобы, представили письменные пояснения по существу жалобы, просят признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом, ДГЗ ЯО, в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru; далее также - ЕИС) 20.11.2020 размещено извещение № 0171200001920002177 вместе с документацией о проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на приобретение в собственность Ярославской области жилого помещения (квартиры), расположенного в г. Данилове Ярославской области, для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 381 842,00 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается

заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно положениям пункта 4 статьи 3 и части 5 статьи 24.2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ любое юридическое лицо или любое физическое лицо, зарегистрированное в единой информационной системе и аккредитованное на электронной площадке, вправе участвовать во всех электронных процедурах, проводимых на электронной площадке в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Частью 1 статьи 27 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что участие в определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может быть ограничено только в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 3 статьи 27 Закона о контрактной системе участники закупки имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупки, как непосредственно, так и через своих представителей. Полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с гражданским законодательством.

Вопросы представительства регулируются главой 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 182 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.).

Исходя из пункта 2 статьи 182 Гражданского кодекса Российской Федерации не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, лица, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица, а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

Согласно пункту 1 статьи 990 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или

несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 1005 Гражданского кодекса Российской Федерации по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Учитывая вышеизложенные положения Гражданского Кодекса Российской Федерации комиссионеры и агенты (выступающие от своего имени) не являются представителями лица, в интересах которого они действуют, поскольку совершают сделки от своего имени.

Таким образом, физические и юридические лица (в том числе агенты, выступающие от своего имени; комиссионеры) вправе принимать участие в закупках лично либо через своих представителей (при наличии соответствующей доверенности) после аккредитации таких лиц на электронной площадке в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Согласно части 1 статьи 64 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ документация об электронном аукционе должна содержать информацию, указанную в извещении о проведении такого аукциона.

В соответствии с пунктом 1 статьи 42 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленного в соответствии с настоящим Федеральным законом (в случае, если такое ограничение установлено заказчиком).

Таким образом, документация об электронном аукционе должна содержать информацию об ограничении участия в определении поставщика

(подрядчика, исполнителя), установленном в соответствии с настоящим Федеральным законом (в случае, если такое ограничение установлено заказчиком).

Согласно части 1 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем:

1) проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;

2) осуществления закупок с учетом положений части 5 настоящей статьи.

В соответствии с частью 3 статьи 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в пункте 1 части 1 настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Объектом рассматриваемой закупки является приобретение в собственность жилого помещения (квартиры), расположенного в г. Данилове Ярославской области, для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа (пункт 4 раздела 1 «Информационная карта аукциона» аукционной документации).

В соответствии с пунктом 9 извещения № 0171200001920002177, пунктом 9 раздела 1 «Информационная карта аукциона» аукционной документации установлены ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), в соответствии с которыми участие в рассматриваемом аукционе могут принять только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Положения аукционной документации не содержат требования о том, что участники закупки обязаны обладать объектом недвижимости на правах собственника.

Соответственно, физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей, юридические лица (в том числе агенты, выступающие от своего имени; комиссионеры), относящиеся к субъектам малого предпринимательства либо социально ориентированным некоммерческим организациям, вправе принимать участие в рассматриваемой закупке лично либо через своих представителей (при наличии соответствующей доверенности) после аккредитации таких лиц на электронной площадке в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ, вне зависимости от того, обладает участник закупки объектом недвижимости на правах собственности или нет.

Согласно части 3 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки заказчику.

Частью 4 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ определено, что в течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в части 3 настоящей статьи запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

В соответствии с частью 5 статьи 65 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ разъяснения положений документации об электронном аукционе не должны изменять ее суть.

Пунктом 21 раздела 1 «Информационная карта аукциона» аукционной документации установлено:

Разъяснения положений документации об электронном аукционе	
Порядок предоставления участникам	Любой участник электронного аукциона, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе направить с использованием

<p>аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе</p>	<p>программно-аппаратных средств электронной площадки на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. При этом участник такого аукциона вправе направить не более чем три запроса о даче разъяснений положений данной документации в отношении одного такого аукциона. В течение одного часа с момента поступления указанного запроса он направляется оператором электронной площадки в уполномоченный орган.</p> <p>В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки запроса уполномоченный орган размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил в уполномоченный орган не позднее, чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.</p> <p>Запросы на разъяснение положений документации об электронном аукционе могут быть направлены участником аукциона по 26.11.2020</p>
<p>Дата начала срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе</p>	<p>Дата размещения документации об электронном аукционе в единой информационной системе</p>
<p>Дата окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об электронном аукционе</p>	<p>28.11.2020</p> <p>В случае если дата окончания предоставления разъяснения положений документации приходится на нерабочий день, то датой окончания предоставления разъяснений является ближайший следующий за ним рабочий день в соответствии с нормами Гражданского кодекса Российской Федерации.</p>

Комиссией Ярославского УФАС России установлено, что в адрес заказчика до окончания вышеуказанного срока поступил запрос ИП <...> № 32067 от 25.11.2020 о разъяснении положений документации следующего содержания:

«... Собственник квартиры, который участвует по доверенности должен быть

зарегистрирован в системе ЕИС и на момент подачи заявки получить статус Индивидуального предпринимателя и быть в реестре СМП?...».

Аналогичный по содержанию вопрос за рамками срока, установленного для подачи запросов на разъяснения положений аукционной документации, поступил в адрес заказчика в рамках запроса ИП <...> № 32293 от 27.11.2020.

В ответ на вышеуказанные запросы заказчиком даны разъяснения от 26.11.2020 и 27.11.2020 следующего содержания:

на запрос 32067: «Ограничение, установленное в соответствии со статьей 30 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), распространяется на участников закупки.

Таким образом, участником закупки может быть только субъект малого предпринимательства либо социально ориентированная некоммерческая организация.

Участник закупки не обязан обладать объектом недвижимости на правах собственника.

Согласно части 3 статьи 27 Закона № 44-ФЗ участники закупки имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупки, как непосредственно, так и через своих представителей. Полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Дополнительно сообщаем, что в соответствии с пунктом 1 статьи 1005 ГК РФ по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

В соответствии с пунктом 1 статьи 990 ГК РФ по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Таким образом, участник закупки должен относиться к субъектам малого предпринимательства либо социально ориентированным некоммерческим организациям, а в случае представления участником закупки интересов собственника жилого помещения, его права действовать от своего имени должны быть подтверждены в соответствии с законодательством Российской Федерации...»;

на запрос 32293: «Ограничение, установленное в соответствии со статьей 30 Закона № 44-ФЗ, распространяется на участников закупки. Таким образом, участником закупки может быть только субъект малого предпринимательства либо социально ориентированная некоммерческая организация, вне зависимости от того, является участником закупки собственник или его представитель.

В соответствии с частью 5 статьи 24.2. Закона № 44-ФЗ участник закупки, зарегистрированный в единой информационной системе и аккредитованный на электронной площадке, вправе участвовать во всех электронных процедурах, проводимых на электронной площадке в соответствии с требованиями Закона № 44-ФЗ».

Комиссия Ярославского УФАС России, проанализировав положения запросов ИП <...>, а также ответы (разъяснения) ДИЗО ЯО на вышеуказанные запросы, не усматривает необходимых и достаточных оснований для констатации в действиях заказчика при ответе на запросы о разъяснении положений аукционной документации нарушений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, поскольку заказчиком в полном объеме (не изменяя сути аукционной документации, в соответствии с положениями действующего законодательства Российской Федерации о контрактной системе) и в срок даны разъяснения на поставленные участником закупки вопросы.

Руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Административный регламент, утвержденный приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14), Комиссия Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок

решила:

Признать жалобу <...> на действия заказчика – Департамента имущественных и земельных отношений Ярославской области (ИНН: 7604016214, ОГРН: 1027600691469), уполномоченного органа – Департамента государственного заказа Ярославской области (ИНН: 7604084334, ОГРН: 1067604003411), при проведении аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на приобретение в собственность Ярославской области жилого помещения

(квартиры), расположенного в г. Данилове Ярославской области, для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа (извещение № 0171200001920002177), необоснованной.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>