

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу: № 072/07/18.1–143/2023

08.11.2023

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии:

"...-..."

Руководитель Управления
Федеральной
антимонопольной службы по
Тюменской области;

Члены комиссии:

"...-..."

Ведущий специалист-эксперт
отдела контроля закупок;

"...-..."

Специалист-эксперт отдела
контроля закупок;

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 072/07/18.1–143/2023 по жалобе "...-..." (далее – Заявитель, "...-...") на действия "...-..." (далее – "...-...", Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по физической охране объектов и обеспечению пропускного и внутриобъектового режимов (реестровый номер закупки: 32312853982), далее также – Закупка,

с участие представителей:

От Заявителя: "...-..." по доверенности от 03.11.2023 № б/н;

От Заказчика: "...-..." на основании доверенности от 30.10.2023 № 1037,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) поступила жалоба "...-..." на действия "...-..." при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также – СМСП) на оказание услуг по физической охране объектов и обеспечению пропускного и внутриобъектового режимов (реестровый номер закупки: 32312853982).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: <https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Заявитель выражает своё несогласие с решением закупочной комиссии Заказчика отклонить заявку Заявителя на том основании, что конкурентная закупка для СМСП не предполагает коллективного участия СМСП.

В свою очередь, представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что закупочная комиссия Заказчика правомерно в соответствии с положениями законодательства и закупочной документации, отклонила заявку Заявителя на участие в Закупке.

Так, исследовав совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения представителей Заказчика и Заявителя, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, Протоколом заседания наблюдательного совета "...-..." от 07.08.2023 № 11/2023 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд "...-..." (далее – Положение, Положение о закупке), которое 07.08.2023 размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Частью 9 ст. 3.2 Закона N 223-ФЗ установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Согласно п. 16 Закона о закупках, под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Как установлено материалами дела, 13.10.2023 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32312853982), Заказчиком была размещена Документация о проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг по физической охране объектов и обеспечению пропускного и внутриобъектового режимов (далее – Документация).

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 5 статьи 3 Закона о закупках, дано определение Участника закупки, в соответствии с которым им является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица,

являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием", либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием".

Статьёй 3.4 Закона о закупках установлены «особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства», соответственно участниками закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, могут быть в том числе несколько лиц, выступающий на стороне одного участника закупки, однако каждое лицо выступающее на стороне участника данных закупок должно являться субъектом малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно Протоколу рассмотрения вторых частей заявок конкурса, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 26.10.2023 № 2878914, закупочной комиссией Заказчика принято решение об отклонении заявок №1, 2 и 4 (заявки Заявителя) на основании: «Несоответствие участника закупки требованиям документации. В соответствии с письмами Минфина России от 16.03.2023 № 24-07-08/22356, от 20.06.2023 № 24-07-09/56775 проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективное участие субъектов МСП в такой закупке».

Пунктом 3.7 Документации установлено, что требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям предъявляются в равной мере ко всем участникам закупок, в том числе требования предъявляются к группе лиц, в случае, если на стороне участника закупки выступают несколько лиц.

Вместе с тем, Комиссией Тюменского УФАС России не установлено положений документации, в соответствии с которыми несколько лиц, выступающих на стороне одного участника Закупки не являются участником Закупки и не могут принять коллективного участия в Закупке, путём подачи коллективной заявки.

Также Комиссией Управления не установлено оснований отклонения заявки на участие в Закупки, в случае если участником, подавшим заявку являются несколько лиц, выступающих на стороне одного участника.

Кроме того, ссылка Заказчика на письма Минфина России от 16.03.2023 № 24-07-08/22356, от 20.06.2023 № 24-07-09/56775 в обоснование отклонения заявки участника является несостоятельной, поскольку указанные письма выражают мнение федерального исполнительного органа и не имеют для Комиссии Управления обязательного значения при рассмотрении действий Общества, которые подлежат оценке на соответствие положениям законодательства с учётом обстоятельств дела.

Таким образом, поскольку Документацией Заказчика не предусмотрено оснований для отклонения коллективных заявок участников Закупки, пунктом 3.7 Документации установлена возможность участия нескольких лиц на стороне участника Закупки, статья 3.4 Закона о закупках по определению части 5 статьи 3 Закона о закупках предусматривает участие нескольких лиц на стороне одного участника закупки, Комиссия Тюменского УФАС России полагает признать жалобу обоснованной.

В этой связи, Комиссия Тюменского УФАС России полагает необходимым выдать в адрес заказчика обязательное для исполнения предписание:

- 1) об отмене Протокола подведения итогов Закупки от 27.10.2023 № 2878914, Протокола рассмотрения вторых частей заявок Закупок от 26.10.2023 № 2878914.
- 2) провести процедуру определения победителя Закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках, Документации, с учётом выводов, изложенных в настоящем решении.

Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» надлежит обеспечить техническую возможность исполнения выданного предписания по делу.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "...-..." на действия "...-..." при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по физической охране объектов и обеспечению пропускного и внутриобъектового режимов (реестровый номер закупки: 32312853982), **обоснованной**.
2. Признать закупочную комиссию Заказчика – "...-..." нарушившей требования части 1 статьи 2, пункт 2 части 1, части 5, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать в адрес заказчика обязательное для исполнения предписание.

4. Оператору электронной площадке ООО «РТС-тендер» надлежит обеспечить техническую возможность исполнения предписания по делу.

Председатель Комиссии:

"...-..."

Члены Комиссии:

"...-..."

"...-..."

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.