

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22704/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.12.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

при участии представителей от ООО «Многопрофильный учебный центр «ЛИК» филиал Московский, ГБУ «ЭВАЖД», НП «КОНЦ ЕЭС»,

рассмотрев жалобу ООО «Многопрофильный учебный центр «ЛИК» филиал Московский (далее — Заявитель) на действия ГБУ «ЭВАЖД» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по обучению работников ГБУ «ЭВАЖД» дисциплинам охраны труда (реестровый № 32110848905) (далее — Жалоба),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на Официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок 23.11.2021.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерность действий Заказчика по допуску участника, признанного победителем, к участию в Закупке.

В своих доводах Заявитель указывает, что победитель Закупки НП «КОНЦ ЕЭС» не является субъектом малого и среднего предпринимательства, в связи с чем не мог участвовать в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседании Комиссии представил письменные возражения, а также иные запрашиваемые документы.

Согласно позиции Заказчика, победителя Закупки НП «КОНЦ ЕЭС» допустили к участию в Закупке на основании того, что в составе своей заявки победитель представил декларацию о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Комиссия, изучив представленные в материалы дела документы и сведения, установила следующее.

Закупка проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 6 Информационной карты запроса предложений участником закупки может являться 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, 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, которые соответствуют требованиям, установленным в настоящей закупочной документации.

При этом в данном пункте установлены дополнительные требования к участникам запроса предложений:

1) Регистрация участника закупки на территории Российской Федерации или территории иностранного государства, за исключением государства или территории из 42 офшорных зон, установленных приказом Министерства финансов Российской Федерации от 13.11.2007 №108н.

2) Соответствие участника требованиям, установленным статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Согласно пункту 7 пп. 9 Информационной карты участник в составе своей заявки должен представить 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», содержащие информацию об участнике закупки, или декларацию о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — Закон об МСП).

В части 1 статьи 3 Закона об МСП дано определение понятия субъектов малого и среднего предпринимательства:

«...1) субъекты малого и среднего предпринимательства - хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям, сведения о которых внесены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства...».

В части 1 статьи 4 Закона дано указано «...1. К субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные товарищества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели...».

Таким образом, к субъектам МСП могут быть отнесены только коммерческие организации, созданные с целью извлечения прибыли.

Согласно статье 4.1. Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства:

«1. Сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего

предпринимательства, установленным статьей 4 настоящего Федерального закона, вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с настоящей статьей...»

«2. Ведение единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства о налогах и сборах (далее - уполномоченный орган).».

«...4. Внесение сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и исключение таких сведений из указанного реестра осуществляются уполномоченным органом с 10 января по 10 июня текущего календарного года в порядке, установленном частью 5 настоящей статьи, на основании сведений, содержащихся в едином государственном реестре юридических лиц, едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, представленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах сведений о среднесписочной численности работников за календарный год, предшествующий предыдущему календарному году, сведений о доходе, полученном от осуществления предпринимательской деятельности за календарный год...».

Комиссия в свою очередь отмечает, что порядок проведения закупочных процедур среди субъектов малого и среднего предпринимательства определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - (далее - Положение об СМСП).

Согласно пункту 4 Положения об СМСП, закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных Положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Законом о закупках, торгов, иных способов закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Частью 1 статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» установлено, что сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (далее по тексту — Реестр).

Пунктом 11 Положения о СМСП установлено, что подтверждением принадлежности участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства является наличие информации о таком участнике в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Заказчик не вправе требовать от участника закупки предоставления информации и документов, подтверждающих их принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 12 Положения о СМСП установлено, что при осуществлении закупок среди субъектов малого и среднего предпринимательства, заказчик принимает решение об отказе в допуске к участию в закупке участника закупки или об отказе от

заключения договора с участником закупки в случае отсутствия информации об участнике закупки в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, действующим законодательством установлено обязательное требование о предоставлении участниками закупок, проводимых среди малого и среднего предпринимательства в рамках Закона о закупках, сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

В свою очередь требование о предоставлении декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Закона об МСП признано утратившим силу Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1909 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации по вопросам осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и признании утратившими силу отдельных положений актов Правительства Российской Федерации».

На основании вышеизложенного Комиссия отмечает, что требование предоставления декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» не предусмотрено действующим законодательством, что свидетельствует о его неправомерности, и не может являться подтверждением того, что лицо имеет право принимать участие в закупке среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Вместе с тем допуск заявки участников, не соответствующих основополагающему требованию проведения процедуры исключительно среди субъектом малого и среднего предпринимательства, создает для таких участников необоснованные преимущества и является нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о обоснованности доводов жалобы, в связи с чем Комиссия считает необходимым выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о пересмотре заявок участников с учетом настоящего решения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Многопрофильный учебный центр «ЛИК» филиал Московский (ИНН: 7708301583, ОГРН: 5167746177825) на действия ГБУ «ЭВАЖД» (ИНН: 7730199840, ОГРН: 1167746299820) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

2. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.