

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-11/2023

13.02.2023
Магадан

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, (далее – Комиссия) без участия представителей Государственного автономного учреждения культуры Магаданской области «Ресурсный центр развития культуры» (далее – Заказчик), представителей ООО «Витус-91» (далее – Заявитель), уведомленных надлежащим образом, рассмотрела жалобу ООО «Витус-91» (вх. № 393/23 от 06.02.2023) на действия Заказчика при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту (реестровый номер извещения 32312034052).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Федеральной антимонопольной службы «База решений и правовых актов» <https://br.fas.gov.ru>.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерное отклонение заявки на участие в закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления

УСТАНОВИЛА:

1. 16.01.2023 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту (реестровый номер извещения 32312034052).

Начальная (максимальная) цена договора: 40 556 500,00 рублей.

Дата окончания срока подачи заявок: 01.02.2023. Дата рассмотрения первых частей заявок: 01.02.2023. Дата начала срока подачи ценовых предложений: 02.02.2023. Дата рассмотрения вторых частей заявок: 02.02.2023. Дата подведения итогов: 02.02.2023.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе № 32312034052-1 от 01.02.2023 на участие в закупке было подано восемь заявок, все из которых были допущены к дальнейшему проведению закупки.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 32312034052-2 от 02.02.2023 закупочной комиссией были рассмотрены вторые части заявок пяти участников, подавших ценовые предложения. При этом четыре заявки участников были признаны несоответствующими требованиям аукционной документации. Заявка участника с порядковым номером заявки 4 (ООО «ДВ-Магистраль») была признана соответствующей требованиям.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона № 32312034052-3 от 03.02.2023 электронный аукцион признан несостоявшимся в связи с допуском к участию в закупке единственной заявки. Победителем электронного аукциона признан участник ООО «ДВ-Магистраль».

2. Согласно доводу жалобы закупочная комиссия Заказчика неправомерно отклонила заявку ООО «Витус-91».

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений

части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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.

Согласно части 1 статьи 3.2 конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

В силу подпункта «б» пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать, в частности, результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием, в том числе, оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

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 на участие в аукционе № 32312034052-2 от 02.02.2023 закупочная комиссия Заказчика отклонила заявку ООО «Витус-91» (порядковый номер заявки 2) по следующему основанию: «Согласно требованиям документации аукциона в электронной форме п.п. 8, п. 4.4 Информационной карты участник не предоставил решение об одобрении или о совершении крупной сделки (его копию)».

Это же основание для отклонения заявки было указано в письменном отзыве Заказчика на рассматриваемую жалобу.

Вместе с тем, Заявитель в жалобе указал, ссылаясь на нормы законодательства и положения аукционной документации, что предоставление в составе заявки решения (копии) об одобрении крупной сделки не требуется.

Пунктом 4.4 аукционной документации установлены требования к составу заявки на участие в закупке. При этом согласно подпункту 8 пункта 4.4 аукционной документации заявка на участие в аукционе должна включать решение об одобрении или о совершении крупной сделки (его копию), если требование о необходимости такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для участника закупок поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, выступающих предметом договора, предоставление обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. Если указанные действия не считаются для участника закупки крупной сделкой, представляется соответствующее письмо.

В силу положений статьи 46 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности. При этом принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества.

Вместе с тем, в соответствии с частью 7 статьи 46 указанного Федерального закона положения настоящей статьи не применяются к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц единственным участником общества с ограниченной ответственностью «Витус 91» является Лебедев Федор Михайлович, который также обладает полномочиями единоличного исполнительного органа общества.

Таким образом, действующим законодательством не предусмотрено

требование о принятии решения о согласии на совершение крупной сделки в отношении такого общества, каким является ООО «Витус 91».

Вместе с тем, аукционной документацией (подпункт 8 пункта 4.4) требование о предоставлении в составе заявки такого решения (его копии) предусмотрено лишь в тех случаях, если требование о необходимости такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации.

Следовательно, Заявитель не имел обязанности по предоставлению в составе заявки решения (копии) о согласии на совершение крупной сделки.

Комиссия приходит к выводу о том, что закупочной комиссией Заказчика заявка ООО «Витус-91» признана несоответствующей требованиям аукционной документации неправомерно. Довод жалобы обоснован.

В действиях закупочной комиссии установлены нарушения **пункта 2 части 1 статьи 3** Закона о закупках, выразившемся в нарушении принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, и **части 6 статьи 3** Закона о закупках, выразившееся в предъявлении к участнику требований, не указанных в документации о закупке.

3. В силу части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Рассмотрев представленные материалы, аукционную документацию, Комиссия установила следующие обстоятельства.

Согласно пункту 2.1 аукционной документации участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего

предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

В силу части 12 статьи 3.4 Закона о закупках при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства обеспечение заявок на участие в такой конкурентной закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) может предоставляться участниками такой закупки путем внесения денежных средств в соответствии с настоящей статьей или предоставления независимой гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в такой закупке осуществляется участником такой закупки.

В соответствии с частью 13 статьи 3.4 Закона о закупках при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства денежные средства, предназначенные для обеспечения заявки на участие в такой закупке, вносятся участником такой закупки на специальный счет, открытый им в банке, включенном в перечень, определенный Правительством Российской Федерации в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - специальный банковский счет).

Пунктом 5.1 аукционной документации предусмотрено предоставление обеспечения заявки на участие в аукционе в размере 0,5% от начальной (максимальной) цены договора - 202 782,50 рубля.

При этом аукционной документацией не предусмотрена возможность обеспечения заявок путем предоставления независимой гарантии. Также в документации не установлены требования, предусмотренные частью 13 статьи 3.4 Закона о закупках.

Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком **частей 12 и 13 статьи 3.4** Закона о закупках.

В силу пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Указанные особенности участия установлены Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», которым утверждено Положение об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема (далее – Положение)

Согласно пункту 11 Положения подтверждением принадлежности участника закупки, субподрядчика (соисполнителя), предусмотренного подпунктом «в» пункта 4 настоящего Положения, к субъектам малого и среднего предпринимательства является наличие информации о таких участнике, субподрядчике (соисполнителе) в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Заказчик не вправе требовать от участника закупки, субподрядчика (соисполнителя), предусмотренного подпунктом «в» пункта 4 настоящего Положения, предоставления информации и документов, подтверждающих их принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства.

В силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в частности, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно подпункту 16 пункта 4.4 аукционной документации участник закупки в составе заявки должен предоставить сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», содержащих информацию об участнике закупки и декларацию о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, Заказчик неправоммерно включил в требования к составу заявки на участие в закупке требование о предоставлении сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Подпунктом 10 пункта 4.4 аукционной документации установлено требование о предоставлении в составе заявки копии действующей выписки из реестра членов саморегулируемой организации (далее – СРО) по форме, утвержденной Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04 марта 2019 № 86.

Вместе с тем, указанный приказ утратил силу с 29.01.2023 (Приказ Ростехнадзора от 05.12.2022 № 424 «О признании утратившим силу приказа Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 4 марта 2019 г. № 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации»).

Федеральным законом от 30.12.2021 № 447-ФЗ «О внесении изменений в градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» внесены изменения в часть 4 статьи 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации, в соответствии с которыми положения об обязанности СРО представлять по запросу заинтересованного лица выписку из реестра членов СРО по состоянию на 01.09.2022 утратили силу.

С учетом изложенного, установление в извещении об осуществлении закупки требования к участникам о предоставлении выписки из реестра СРО является необоснованным.

В действиях Заказчика Комиссией установлено нарушение **пункта 2 части 10 статьи 4** Закона о закупках.

Частями 19.1 и 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках установлен перечень документов и информации, предоставления которых в составе заявки заказчик вправе требовать при проведении конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Вместе с тем, Заказчиком в требованиях к составу заявки участника установлены требования о предоставлении, в частности, сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства; декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства; согласия на обработку персональных данных по форме, установленной настоящей документацией (для физических лиц и индивидуальных предпринимателей); декларации об отсутствии сведений об участнике в реестрах недобросовестных поставщиков, ведение которых предусмотрено Законом № 223-ФЗ и Законом № 44-ФЗ. Возможность требования указанных документов и информации не предусмотрена частями 19.1 и 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках.

Таким образом, в действиях Заказчика установлено нарушение **части 19.3 статьи 3.4** Закона о закупках.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Витус-91» на действия закупочной комиссии заказчика – Государственного автономного учреждения культуры Магаданской области «Ресурсный центр развития культуры», при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту (реестровый номер извещения 32312034052) обоснованной.
2. Признать в действиях закупочной комиссии Заказчика нарушения пункта 2 части 1 и части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Признать в действиях Заказчика нарушения частей 12, 13 и 19.3 статьи 3.4, пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
4. Выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.
5. Передать материалы дела должностному лицу Управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.