

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Вологодской области

160035, г. Вологда, ул. Пушкинская, 25, телефон: (8172) 72-99-70

факс: (8172) 72-46-64, e-mail: to35@fas.gov.ru

Заявитель: ИП Германов Никита Вячеславович

Заказчик: АУК ВО "Вологодский драматический театр"

Аукционная комиссия
160000, г. Вологда, Советский пр-т, д.1
mail@dramtheater.ru

drama35@mail.ru

Организатор аукциона:

КУ ВО «Центр закупок»

160000, г. Вологда, ул. Мальцева, д. 7

cz@cz.gov35.ru

Оператор электронной площадки:

ООО «РТС-тендер»

ko@rts-tender.ru

РЕШЕНИЕ № 035/10/18.1-809/2023

16 ноября 2023г.

г.Вологда

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

Смышляева И.А. – заместитель начальника отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, председатель Комиссии;

Сучков О.Н. – помощник руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии;

Косоногова Е.А. – старший специалист 1 разряда отдела контроля органов власти и закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области, член Комиссии,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ИП Германова Н.В. на действия Автономного учреждения культуры Вологодской области «Вологодский ордена «Знак Почета» государственный драматический театр», Аукционной комиссии при проведении аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по уборке прилегающих территорий к зданию Автономного учреждения культуры Вологодской области «Вологодского ордена «Знак Почета» государственный драматический театр (номер извещения на сайте ЕИС 32312888309),

в присутствии ИП Германова Н.В. (до перерыва), представителя АУК ВО

«Вологодский драматический театр», являющегося членом Аукционной комиссии Ларюшкиной А.В., представителя КУ ВО «Центр закупок», являющегося членом Аукционной комиссии Румянцева А.В.,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее – Управление) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) принята к рассмотрению жалоба (вх. № 5818-ЭП/23 от 08.11.2023) ИП Германова Н.В. (далее – Заявитель) на действия Автономного учреждения культуры Вологодской области «Вологодский ордена «Знак Почета» государственный драматический театр» (далее – Заказчик), Аукционной комиссии при проведении аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по уборке прилегающих территорий к зданию Автономного учреждения культуры Вологодской области «Вологодского ордена «Знак Почета» государственный драматический театр (номер извещения на сайте ЕИС 32312888309; далее – закупка).

Антимонопольный орган с учетом порядка, определенного статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 № 223-ФЗ), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, в том числе, по основаниям осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки,

содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положения о закупке такого заказчика.

В случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона № 223-ФЗ рассмотрение жалобы антимонопольным органом ограничивается только доводами, составляющими предмет обжалования.

По мнению Заявителя, Аукционная комиссия неправомерно допустила до участия в аукционе заявки ИП Колачевой А.А., ИП Довгалева А.Н., информация о которых отсутствует в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

От Заказчика, КУ ВО «Центр закупок» (Организатор аукциона) поступили письменные возражения, согласно которым считают жалобу необоснованной по основаниям, указанным в возражениях.

Уведомлением Управления от 08.11.2023 № 3277/23 рассмотрение жалобы назначено на 14.11.2023. Информация о принятии к рассмотрению настоящей жалобы опубликована на сайте Управления.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации в соответствии с уведомлением от 14.11.2023 в рассмотрении жалобы объявлен перерыв.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством использования видеоконференц-связи. Решение по жалобе принято 16.11.2023.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Законом № 223-ФЗ, Положением о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным распоряжением Департамента культуры Вологодской области от 29.08.2023 № 228-р.

Закон № 223-ФЗ устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Согласно части 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования данного закона являются обеспечение единства экономического пространства,

создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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 (положением о закупке).

Частью 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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.

Пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что 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.

Частью 1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ установлено, что конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, 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 Закона № 223-ФЗ и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ 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.

В соответствии с частями 13, 14 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, должен содержать результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе: количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены; оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение.

Частью 27 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что Заказчик составляет итоговый протокол в соответствии с требованиями части 14 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ и размещает его на электронной площадке и в единой информационной системе.

На основании пункта 2 части 8 статьи 3 Закона № 223-ФЗ постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 утверждено Положением 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 № 1352).

Подпунктом «б» пункта 4 Положения № 1352 в закупках установлено, что закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке торгов, иных способов закупки участниками которых являются только

субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 7.8 Положения о закупке предусмотрено, что особенности проведения закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства, а также особенности формирования отчетности об участии таких субъектов, устанавливаются Законом № 223-ФЗ, постановлением Правительства РФ № 1352 и настоящим Положением.

Рассмотрение заявок, поданных на участие в аукционе, осуществляется комиссией (пункт 15.2.1 Положения о закупке).

Согласно пункту 15.2.3 Положения о закупке в рамках рассмотрения заявок выполняются следующие действия:

1. проверка состава заявок на соблюдение требований извещения и (или) аукционной документации;
2. проверка участника закупки на соответствие требованиям извещения и (или) аукционной документации;
3. принятие решений о допуске, отказе в допуске (отклонении заявки) к участию по соответствующим основаниям.

Если заявка участника не соответствует указанным в извещении и (или) аукционной документации требованиям, такая заявка подлежит отклонению от участия в аукционе (пункт 15.2.4 Положения о закупке). Если заказчиком выявлен факт указания в поданной участником закупки заявке недостоверных сведений, такая заявка подлежит отклонению на любом этапе проведения закупки (пункт 15.2.5 Положения о закупке).

Согласно пункту 15.2.6 Положения о закупке по результатам проведения процедуры рассмотрения заявок комиссией оформляется протокол по результатам этапа закупки (протокол рассмотрения заявок), в соответствии с пунктом 13.5.2 настоящего Положения.

24.10.2023 на сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) размещены извещение, документация о проведении аукциона.

Согласно аукционной документации:

Предмет договора: Оказание услуг по уборке прилегающей территории к зданию Автономного учреждения культуры Вологодской области «Вологодский ордена «Знак Почета» государственный драматический театр».

Сведения о начальной (максимальной) цене договора: 992 000,04 рублей.

Заявки на участие в закупке принимаются с «24» октября 2023 года и до окончания срока подачи заявок - до 08 ч. 00 мин. (по московскому времени) «01» ноября 2023 года.

По результатам проведения этапов аукциона в электронной форме (рассмотрение первых частей заявок, проведение аукциона, рассмотрение вторых частей заявок, подведение итогов), комиссией оформляется и подписывается соответствующий протокол, за исключением случаев, предусмотренных Положением о закупке товаров, работ, услуг Заказчика.

Участниками аукциона в электронной форме могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, а также самозанятые (физические лица (кроме индивидуальных предпринимателей), применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход»).

Статус субъекта малого и среднего предпринимательства или самозанятого подтверждается наличием соответствующей информации на сайте Федеральной налоговой службы (<https://www.nalog.ru>). В случае, если на сайте Федеральной налоговой службы (<https://www.nalog.ru>) отсутствует подтверждающая информация о том, что участник закупки является субъектом малого и среднего предпринимательства или самозанятым на дату окончания подачи заявок, то заявка такого участника подлежит отклонению от участия в закупке (пункт 7 раздела 2 Информационной карты аукционной документации).

На участие в закупке поступило 6 заявок. В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 01.11.2023, протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 03.11.2023, протоколом подведения итогов аукциона от 03.11.2023 все участники допущены до участия в аукционе и признаны его участниками.

Решение Аукционной комиссии о допуске ИП Колачевой А.А., ИП Довгалева А.Н. к участию в закупке не основано нормами действующего законодательства с учетом следующего.

Нормативное правовое регулирование развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации осуществляет Федеральный закон от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон № 209-ФЗ), который также определяет понятие субъектов малого и среднего предпринимательства (статьи 1-3).

Пунктом 1 статьи 4.1 Закона № 209-ФЗ предусмотрено, что сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 данного Закона, вносятся в реестр в соответствии

с данной статьей.

Сведения о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, вносятся в реестр 10 числа месяца, следующего за месяцем внесения соответственно в единый государственный реестр юридических лиц, единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей сведений о создании юридического лица, государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (пункт 2 части 5 статьи 4.1 Закона N 209-ФЗ).

Законом № 209-ФЗ определено, что субъектами малого и среднего предпринимательства являются 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 (пункт 1 статьи 3).

Таким образом, законодатель закрепил юридическое подтверждение статуса такого субъекта фактом включения сведений о нем в реестр. Аналогичная позиция изложена в постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 13.04.2021 по делу № А46-398/2020.

Согласно пункту 11 Положения № 1352 в закупках 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.

Пунктом 12 Положения № 1352 в закупках предусмотрено, что при осуществлении закупок в соответствии с подпунктами «б» и «в» пункта 4 настоящего Положения 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, субподрядчике (соисполнителе), предусмотренными подпунктами «б» и «в» пункта 4 настоящего Положения, в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Как следует из материалов жалобы, а также пояснений Заказчика, Организатора аукциона, членов Аукционной комиссии, ИП Колачевой А.А., ИП Довгалева А.Н. являются вновь зарегистрированными индивидуальными

предпринимателями (дата регистрации 25.10.2023).

На даты окончания подачи заявок на участие в аукционе, рассмотрения заявок, подведения итогов аукциона сведения о ИП Колачевой А.А., ИП Довгалева А.Н. в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствовали.

Таким образом, на дату окончания подачи заявок, дату рассмотрения заявок Аукционной комиссией ИП Колачевой А.А., ИП Довгалева А.Н. не соответствовали нормативному определению субъекта малого и среднего предпринимательства, а также требованиям пункта 11 Положения № 1352, которые дают равную легальную возможность признания участником закупки, проводимой исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Существующие требования правовых норм исключают возможность их иного толкования.

С учетом требований пункта 12 Положения № 1352, пунктов 7.8, 15.2 Положения о закупке, пункта 7 раздела 2 Информационной карты аукционной документации заявки указанных участников подлежали отклонению от участия в закупке.

У Аукционной комиссии имелись основания для отказа в допуске к участию в закупке ИП Колачевой А.А., ИП Довгалева А.Н., ввиду чего решение о допуске до участия в аукционе и признании его участниками на момент рассмотрения заявок и подведения итогов аукциона является неправомерным.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона № 135-ФЗ.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 03.11.2023 ИП Колачева А.А. с предложением о цене договора 287 679,32 руб. присвоен первый номер, ИП Довгаеву А.Н. с предложением о цене договора 337 279,32 руб. присвоен второй номер, Заявителю с предложением о цене договора 664 639,38 руб. присвоен пятый номер. ИП Колачева А.А. признана победителем аукциона.

Из документов, приобщенных к материалам настоящей жалобы, следует, что

сведения в отношении ИП Колачевой А.А., ИП Довгалева А.Н. 10.11.2023 внесены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Частью 15 статьи 223-ФЗ предусмотрено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

В течение периода, установленного для заключения договора по результатам аукциона, принадлежность победителя закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства подтверждена.

Принимая во внимание данное обстоятельство, Комиссии считает возможным не выдавать Заказчику, Аукционной комиссии обязательное для исполнения предписание.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Германова Н.В. на действия Автономного учреждения культуры Вологодской области «Вологодский ордена «Знак Почета» государственный драматический театр», Аукционной комиссии при проведении аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по уборке прилегающих территорий к зданию Автономного учреждения культуры Вологодской области «Вологодского ордена «Знак Почета» государственный драматический театр (номер извещения на сайте ЕИС 32312888309) обоснованной.

2. Признать Аукционную комиссию по нарушившей части 1, 6 статьи 3, части 13, 14 статьи 3.2, части 1, 27 статьи 3.4, Закона № 223-ФЗ, пункт 12 Положения № 1352.

3. Передать материалы настоящей жалобы уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

4. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии
И.А. Смышляева

Члены

О.Н. Сучков

Комиссии:

Е.А.
Косоногова