

ООО «ЭКСПРЕСС»

109652, г. Москва, проезд Луговой, дом 9, корпус 1, квартира 301

Департамент городского имущества города Москвы

109992, Москва, ул.

Бахрушина, д.20

Департамент города Москвы по конкурентной политике

105062, Москва, ул. Макаренко, д. 4, стр. 1

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский пер., 12, с. 9, Москва, 119435

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8895/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.09.2019

Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Экспресс» на действия департамента города Москвы по конкурентной политике (Тендерный

комитет) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора аренды на объект нежилого фонда, находящийся в собственности города Москвы (Извещение № 050719/0336103/01), 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 поступили жалобы Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в неправомерном отклонении его заявки от участия в Аукционе.

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 июля 2011 года № 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.

Комиссия установила, что указанный Аукцион проводится в соответствии с Федеральными законами от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — Закон № 209-ФЗ), от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Гражданским кодексом Российской Федерации, приказом Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее — Приказ ФАС), Едиными требованиями к проведению торгов по продаже имущества, принадлежащего на праве собственности городу Москве, торгов на право заключения договоров аренды и иных договоров,

предусматривающих переход прав в отношении имущества, принадлежащего на праве собственности городу Москве, утвержденными постановлением Правительства Москвы от 28.06.2016 № 371-ПП (далее – Единые требования), и распоряжениями Департамента городского имущества города Москвы от 20.05.2019 № 18658 «О проведении аукциона на право заключения договора аренды на объект нежилого фонда, находящийся в собственности города Москвы, по адресу: г. Москва, ул. Текстильщиков 7-Я, д. 7, корп. 2».

Как следует из материалов дела, 05.07.2019 электронной торговой площадке <http://utp.sberbank-ast.ru> сети Интернет было опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора аренды на объект нежилого фонда, находящийся в собственности города Москвы по адресу: г. Москва, ул. Текстильщиков 7-Я, д. 7, корп. 2.

Согласно протоколу от 22.08.2019 об определении Участников по лоту № 1, заявка заявителя (Номер заявки 5246) была не допущена к участию в аукционе на основании п.п.5) п.24 Приложения 1 к приказу ФАС России от 10.02.2010 № 67), что выразилось в непредставлении выписки о принадлежности общества к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 1.16 документации Аукцион проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства, или организаций, образующих инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства.

Также документацией определено, что основанием для отклонения заявки участника закупки является подача заявки на участие в аукционе заявителем, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства, либо организацией, образующей инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно подпункту 5 пункта 24 Правил № 67 заявитель не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе в случае подачи заявки на участие в аукционе заявителем, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства или организацией, образующей инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, либо не соответствующим требованиям, установленным части 3, 5 статьи 14 Федерального закона № 209-ФЗ, в случае проведения конкурса или аукциона, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства или организации, образующие инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, в соответствии с Федеральным законом № 209-ФЗ.

Пункт 114 Правил № 67 определяет, что документация об аукционе помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении аукциона, должна содержать требования к участникам аукциона,

установленные пунктом 18 Правил № 67 (подпункт б). Требования к субъектному составу торгов должны быть указаны в извещении о проведении торгов (документации о торгах) (подпункт 9 пункта 105 Правил N 67).

Согласно п. 122 Правил не допускается требовать от заявителя иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 121 настоящих Правил. При этом названным пунктом правил не определено, что заявку участника торгов в обязательном порядке должна содержать непосредственно выписку из реестра, подтверждающего принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пункте 24 настоящих Правил, не допускается (п. 25 Правил).

В случае подачи заявки на участие в таких торгах лицом, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства, организатор торгов имеет законные основания отказать такому лицу в допуске к участию в торгах (подпункт 5 пункта 24 Правил № 67).

Таким образом, ни документацией, ни Правилами не определено, что принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства должна быть подтверждена исключительно выпиской даже для вновь созданных юридических лиц.

Свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства заявитель (претендент) подтвердил предоставлением в составе своей заявки декларацией. Также в составе заявки общество предоставило документ (Лист записи ЕГРЮЛ от 02.08.2019 выданный Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве), подтверждающий дату регистрации организации и внесение в ЕГРЮЛ записи о создании юридического лица от «02» августа 2019 года.

Согласно ч. 4 ст. 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — Закон о развитии предпринимательства) 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 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 предшествующий календарный год, сведений о доходе, полученном от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, сведений, содержащихся в документах, связанных с применением специальных налоговых режимов в предшествующем календарном году, а также сведений, представленных в

уполномоченный орган в соответствии с частями 5 и 6 упомянутой статьи закона.

Непосредственный порядок внесения сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующий реестр определен ч. 5 ст. 4.1 209-ФЗ.

При этом, непосредственный порядок внесения сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующий реестр определен ч. 5 названной статьи закона.

Так, в соответствии с п. 1 ч. 5 ст. 4.1 Закона о развитии предпринимательства сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным ст. 4 названного закона, вносятся в единый реестр ежегодно 10 августа текущего календарного года на основе указанных в ч. 4 указанной статьи закона сведений, имеющихся у уполномоченного органа по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Таким образом, сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, вносятся в соответствующий реестр один раз в год, а именно 10 августа.

Таким образом, законодательно установленная категория субъекта малого и среднего предпринимательства о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях устанавливается уполномоченным на то органом государственной власти на основании имеющихся в его распоряжении документов в отношении юридического лица и индивидуального предпринимателя, а также исходя из сведений из единого государственного реестра юридических лиц, единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

Кроме этого, основным признаком субъекта малого предпринимательства в контексте п.п.5 п.24 Приложения 1 к приказу ФАС России от 10.02.2010 № 67 заключается не в наличии сведений об этом субъекте в соответствующем реестре, а именно его соответствие предъявляемым упомянутой нормой права требованиям.

При таких обстоятельствах Управление усматривает в рассматриваемом случае возможность применения по аналогии положения постановления Правительства РФ от 11 декабря 2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление № 1352), предусматривающего возможность подачи потенциальным участником торгов декларацию о своей принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства для вновь созданных юридических

лиц.

Таким образом, декларированию подлежат только вновь зарегистрированные индивидуальные предприниматели и юридические лица, не состоящие в реестре СМП. Организации и Индивидуальные предприниматели, которые уже внесены в реестр СМП, декларированию не подлежат по причине того, что требуемая информация о их деятельности имеется в открытом доступе.

Применительно к рассматриваемым обстоятельствам, Комиссией Управление установлено, что заявитель является вновь созданным юридическим лицом, соответственно правоспособность такого лица по участию в конкурентных процедурах не должна ограничиваться административными барьерами по включению соответствующих сведений в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в сроки, отведенные законодательством, учитывая, что заявительный порядок по включению сведений в реестр не предусмотрен.

В связи с чем Комиссия Управления пришла к выводу о небоснованности действий организатора торгов по отклонению заявки заявителя от участия в торгах.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экспресс» на действия Департамента города Москвы по конкурентной политике по конкурентной политике при проведении торгов обоснованной.
2. Установить в действиях организатора торгов нарушение подпункта 5 пункта 24 Правил.

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