РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18996/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.12.2022

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи ИП «.....» (лично), представителя «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также - Заявитель) на действия «.....» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на формирование складских запасов для ремонта жилого фонда района Ново-Переделкино (реестровый № 32211864075, далее - Закупка) (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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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.

По мнению Заявителя, нарушение прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в необоснованном отклонении заявки от участия в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и истребуемые антимонопольным органом материалы. Как следует из пояснений Заказчика, заявка Заявителя была рассмотрена в полном соответствии с требованиями закупочной документации.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Как следует из материалов дела, Заказчик 18.11.2022 на сайте электронной торговой площадки АО «АГЗРТ», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на формирование складских запасов для ремонта жилого фонда района Ново-Переделкино (реестровый № 32211864075) (далее – Аукцион, Закупка).

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 39 965 253,50 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 18.11.2022 00:00 (МСК).

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 03.12.2022 08:00 (МСК).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок от 08.12.2022 № 32211864075-03 (вх. № 292160) заявка Заявителя (№ 3) отклонена от дальнейшего участия в закупке, в связи с несоответствием требованиям

содержания II части заявки, а именно не предоставлены следующие документы:

- Надлежащим образом заверенная копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки.
- Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника.
- Решение об одобрении крупной.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках перечислена информация и документы, которые заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке для представления участниками для участия в закупке.

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

Пункт 20 информационной карты извещения содержит требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки, которые включают в себя в том числе требования к составу второй части заявки на участие в аукционе, куда должны входить следующие документы:

1. Анкета участника с указанием фирменного наименования (наименования), сведения об организационно-правовой форме, места нахождения, почтового адреса (для юридического лица), фамилии, имени, отчества, паспортных данных, сведений о месте жительства (для физического лица), номера контактного телефона, адреса электронной почты участника.

2. Надлежащим образом заверенная копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц).

3. Надлежащим образом заверенная копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (для юридических лиц), выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуальных предпринимателей), полученная не ранее чем за 6 месяцев до дня вступления в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ извещения о проведении процедуры закупки, копия действующего документа, удостоверяющего личность в соответствии с законодательством Российской Федерации (для физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ извещения о проведении процедуры закупки.

4. Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника.

5. Решение об одобрении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и если для участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. Решение об одобрении крупной сделки должно содержать указание на то, что решение выдано для участия в закупочных процедурах и содержать сумму, на которую оно выдано. Не может являться основанием для отклонения от участия в закупке представленное участником закупки решение об одобрении крупной сделки, выданное на сумму, превышающую начальную (максимальную) цену договора или, в котором указана предельная сумма совершения крупной сделки (сделок), также превышающая начальную (максимальную) цену договора, или в котором указана информация о том, что крупной для участника является сделка на сумму свыше конкретной суммы, также превышающей начальную (максимальную) цену договора. Также не допускается отклонение от участия в закупке за неуказание в таком решении предмета конкретной закупки и иных индивидуализирующих признаков конкретной закупочной процедуры, а равно типа сделки (поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки или обеспечения исполнения договора). В случае если для данного участника поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки в заявке указывает о том, что данная сделка не является для него крупной. В случае если получение указанного решения до истечения срока подачи заявок на участие для участника процедуры закупки невозможно в силу необходимости соблюдения установленного порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении крупных сделок, участник процедуры закупки обязан представить письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем процедуры закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора.

6. Документы (копии документов или декларация), подтверждающие соответствие участника процедуры закупки общеобязательным требованиям и условиям допуска к участию в процедуре закупки.

7. Документы (копии документов), подтверждающие соответствие участника процедуры закупки иным обязательным требованиям к лицам, осуществляющим поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

По первому основанию отклонения заявки Заявителя, в части не предоставления в составе заявки Заявителя надлежащим образом заверенной копии действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки, Комиссия отмечает, что согласно части 1 статьи 23 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением случаев, предусмотренных абзацем вторым настоящего пункта.

Согласно сведениям, содержащимся в выписке из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей «.....» зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 03.06.2020, присвоен ОГРНИП «.....».

Согласно подпункту 2 пункта 20 информационной карты, вторая часть заявки включает в себя в том числе, надлежащим образом заверенную копию действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц).

При этом Комиссия отмечает, что индивидуальный предприниматель – физическое лицо, зарегистрированное в установленном законодательством порядке и осуществляющее предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Таким образом, индивидуальный предприниматель не является юридическим лицом.

Следовательно, индивидуальному предпринимателю его учредительный документ не прилагается ввиду отсутствия такового в соответствии с действующим законодательством.

В свою очередь, доказательств обратного Заказчиком не представлено.

На основании изложенного, Комиссия отмечает, что заявка Заявителя ввиду отсутствия такого документа не могла быть отклонена.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

По второму основанию отклонения заявки Заявителя, в части не предоставления в составе заявки Заявителя документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника, Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 5 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления копии документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, за исключением случаев подписания заявки:

а) индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

б) лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, если участником такой закупки является юридическое лицо.

Как следует из материалов дела, изучив представленную заявку Заявителя, Комиссией установлено, что заявка подана от имени индивидуального предпринимателя, подписана электронной подписью индивидуального предпринимателя.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии подтвердил, что заявка и все входящие в ее состав документы подписаны лично электронной подписью Заявителя, то есть индивидуальным предпринимателем.

Соответственно, Комиссия отмечает, что у Заявителя отсутствовала обязанность по предоставлению во второй части заявки копии документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника конкурентной закупки.

На основании изложенного, Комиссия отмечает, что заявка Заявителя ввиду не предоставления в составе заявки документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника, не могла быть отклонена, поскольку в настоящем случае заявка подписана лично электронной подписью Заявителя, то есть индивидуальным предпринимателем.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Относительно третьего основания отклонения заявки Заявителя, согласно которому в составе заявки Заявителя отсутствует решение об одобрении крупной, Комиссия отмечает следующее.

Заказчиком не приведено обоснования наличия обязанности индивидуальному предпринимателю предоставлять решение об одобрении крупной сделки в

соответствии с действующим законодательством.

При этом целью предоставления указанного документа (решения об одобрении крупной сделки) связана с нивелированием возможных рисков последующего оспаривания договора, заключенного по результатам закупки, участниками общества в силу отсутствия на то соответствующего волеизъявления.

В настоящем случае, поскольку индивидуальный предприниматель действует от своего имени и в своих интересах подобные риски не имеются.

В соответствии со статьей 23 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, для индивидуальных предпринимателей не предусмотрена процедура одобрения крупной сделки и требовать решение об одобрении или о совершении крупной сделки в составе заявки незаконно. Следовательно, индивидуальному предпринимателю обязанности представления такого документа в соответствии с действующим законодательством не имеется.

На основании изложенного, Комиссия отмечает, что заявка Заявителя на основании такого документа не могла быть отклонена.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания, поскольку сведения о заключении договора по результатам Закупки отсутствуют.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП «.....» (ОГРНИП: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.