

РЕШЕНИЕ № 054/06/48-755/2023

20 апреля 2023 года
Новосибирск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в отсутствие

рассмотрев жалобу ИП Щербовой Н.В. на действия заказчика – департамента по социальной политике мэрии города Новосибирска при проведении запроса котировок в электронной форме № 0151300000323000110 на приобретение жилого помещения (квартиры) для обеспечения жильем детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, начальная (максимальная) цена контракта 7 358 340 руб. 00 коп.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России обратилась ИП Щербова Н.В. с жалобой на действия заказчика – департамента по социальной политике мэрии города Новосибирска при проведении запроса котировок в электронной форме № 0151300000323000110 на приобретение жилого помещения (квартиры) для обеспечения жильем детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Суть жалобы ИП Щербовой Н.В. заключается в следующем.

По заявлению подателя жалобы, извещением о проведении запроса котировок в электронной форме не установлено требование о том, что участниками данной закупки могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, однако подать заявку от имени физического лица ИП Щербовой Н.В. не удалось, поскольку физическое лицо не может являться СМП.

По мнению подателя жалобы, квартиры, имеющиеся в собственности физического лица и полностью соответствующие требованиям описания объекта закупки, не могут быть представлены в заявке от имени индивидуального предпринимателя, так как необходимо оформление соответствующих ОКВЭД. Кроме того, по мнению подателя жалобы, удорожание цены за один стоимость одного квадратного метра площади недвижимого имущества будет увеличена в связи с необходимостью уплаты дополнительных налогов и банковских комиссий.

На основании изложенного, податель жалобы считает, что нарушены положения

Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Департамент по социальной политике мэрии города Новосибирска в своих возражениях на жалобу ИП Щербовой Н.В. заявил следующее.

В соответствии с ч.1 ст.30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем 25 процентов совокупного годового объема закупок (далее - СГОЗ), рассчитанного с учетом ч.1.1 указанной статьи.

Большая часть СГОЗ заказчика направлена именно на приобретение жилых помещений (квартир) для обеспечения жильем детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в связи с чем заказчик и вынужден в силу требований законодательства устанавливать преимущество для участников закупки в соответствии с ч.3 ст.30 Закона о контрактной системе.

Департаментом с начала 2023 года была размещена 101 закупка на приобретение жилых помещений (квартир) для обеспечения жильем детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, 75 из которых размещались на общих основаниях, соответственно, участниками таких закупок могли быть любые лица.

По результатам проведенных закупок заказчик установил, что большинство поставщиков на рынке недвижимости - физические лица, которые не являются субъектами малого предпринимательства и социально ориентированными некоммерческими организациями, таким образом, у заказчика отсутствует возможность выполнить установленное законом требование об осуществлении закупок в размере 25% от СГОЗ.

Заказчиком в адрес в министерства финансов Российской Федерации был направлен соответствующий запрос с просьбой о разъяснении порядка действий заказчика при невозможности выполнения нормы, предусмотренной ч.1 ст.30 Закона о контрактной системе.

Согласно ответу министерства финансов Российской Федерации от 10.02.2023 № 24-06- 06/10976 участники закупок имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупки, как непосредственно, так и через своих представителей. Полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с гражданским законодательством.

Таким образом, по мнению заказчика, у индивидуальных предпринимателей, в частности, у индивидуального предпринимателя Щербовой Н.В., отсутствуют препятствия для участия в закупке в качестве представителя физического лица, являющегося собственником жилого помещения (квартиры).

При этом, по мнению заказчика, довод подателя жалобы об отсутствии в извещении о закупке сведений об установлении преимущества субъектам малого

предпринимательства не соответствует действительности, поскольку в извещении данная информация указана. Заказчик считает, что довод ИП Щербовой Н.В. о проблемах с ОКВЭД также не состоятелен, так как в извещении о закупке отсутствуют какие-либо требования к ОКВЭД.

Изучив представленные материалы и доводы сторон по жалобе ИП Щербовой Н.В., Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 ст.30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем двадцать пять процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 данной статьи.

На основании указанной нормы и в соответствии с положениями ч.3 ст.30 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении данной закупки заказчиком установлено преимущество участникам закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Таким образом, в такой закупке могут принимать участие только лица, являющиеся субъектами малого предпринимательства, социально ориентированными некоммерческими организациями, к которым физические лица не относятся.

При этом, ч.3 ст.27 Закона о контрактной системе предусмотрено, что участники закупки имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупки, как непосредственно, так и через своих представителей. Полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с гражданским законодательством.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что действия заказчика в части установления преимуществ для участников закупки в соответствии с ч.3 ст.30 Закона о контрактной системе не противоречат требованиям действующего законодательства.

При проведении на основании п.1 ч.15 ст.99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки данной закупки, в том числе, при проверке обоснованности дополнительного довода, заявленного подателем жалобы, а также всей информации, размещенной в единой информационной системе в рамках данного электронного аукциона, а также действий единой комиссии при рассмотрении заявок, выявлены следующие нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

1. Объектом данной закупки является жилое помещение (квартира) для обеспечения жильем детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

В соответствии с ч.1 ст.131 ГК РФ право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней. Регистрации подлежат: право собственности, право

хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных данным Кодексом и иными законами.

Согласно ч.1 ст.288 ГК РФ собственник осуществляет права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему жилым помещением в соответствии с его назначением.

В соответствии с п.3 ч.2 ст.42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено данным Федеральным законом, должно содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с данным Федеральным законом и инструкцию по ее заполнению. При этом, не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки.

Частью 1 ст.43 Закона о контрактной системе предусмотрено, что для участия в конкурентном способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя) заявка на участие в закупке должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, если данным Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

Согласно п.1 ч.1 ст.31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требование к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что заказчиком в извещении о закупке установлены требования к участникам закупки в соответствии с положениями п.1 ч.1 ст.31, п.3 ч.2 ст.42 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в извещении об осуществлении данной закупки в соответствии с положениями ст.30 Закона о контрактной системе заказчиком установлено преимущество участникам закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

Таким образом, в такой закупке могут принимать участие только лица, являющиеся субъектами малого предпринимательства, социально ориентированными некоммерческими организациями, к которым физические лица не относятся.

В соответствии с ч.1 ст.34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с данным Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение,

документация о закупке, заявка не предусмотрены. В случае, предусмотренном ч.24 ст.22 данного Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

Согласно п.4 ч.1 ст.3 Закона о контрактной системе участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с п.15 ст.241 Бюджетного кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, используемых для промежуточного (офшорного) владения активами в Российской Федерации (далее - офшорная компания), либо юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», или любое физическое лицо, в том числе, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

При этом, ч.3 ст.27 Закона о контрактной системе предусмотрено, что участники закупки имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупки, как непосредственно, так и через своих представителей. Полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с гражданским законодательством.

Таким образом, данной нормой предусмотрено, что представитель вправе выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупки, но от имени представляемого.

В рамках гражданского законодательства представитель действует не от своего имени, а от имени представляемого, следовательно, действия представителя приравниваются к действиям представляемого и в результате действий представителя права и обязанности возникают, изменяются или прекращаются непосредственно у представляемого.

Закон о контрактной системе не препятствует другому лицу выступать в интересах собственника, однако участником закупки должен являться сам собственник, что согласуется с ч.3 ст.182 ГК РФ, в соответствии с которой представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

В соответствии с позицией министерства финансов Российской Федерации, изложенной в письме от 10.02.2023 № 24-06-06/10976, участники закупок имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупки, как непосредственно, так и через своих представителей. Полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с гражданским законодательством. Указанной позиции придерживается также заказчик.

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что на участие в закупке было подано четыре заявки, заявки участников № 114024032, № 114030837, № 113975827 были признаны аукционной комиссией заказчика соответствующими требованиям извещения о закупке.

При этом, изучив заявки участников закупки, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

На участие в закупке индивидуальным предпринимателем от собственника предлагаемого жилого помещения – физического лица была подана заявка с идентификационным номером 113975827 (ИП Михайлова Т.А.). В составе заявки были представлены документы, согласно которым собственником предлагаемых к отчуждению жилых помещений является физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, то есть не являющееся субъектом малого предпринимательства. В заявке также представлена доверенность, выданная физическим лицом индивидуальному предпринимателю.

Таким образом, в данном случае представитель участника закупки с номером заявки 113975827 был намерен заключить контракт от имени собственников жилых помещений, таким образом, стороной по контракту в таком случае будет являться именно собственник.

Таким образом, собственники отчуждаемого объекта недвижимости должны были быть участниками закупки, тогда как индивидуальные предприниматели вправе представлять интересы собственников и от их имени действовать в рамках полномочий, указанных в доверенности, оформленной в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии с пп. «л» п.1 ч.1 ст.43 Закона о контрактной системе заявка на участие в закупке должна содержать декларацию о принадлежности участника закупки к социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления преимущества, предусмотренного ч.3 ст.30 данного Федерального закона.

В силу пп. «а» п.1 ч.5 ст.49 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке, но не позднее даты подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленной в извещении об осуществлении закупки члены комиссии по осуществлению закупок рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с п.4 ч.4 данной статьи, и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным пунктами 1 - 8 ч.12 ст.48 данного Федерального закона.

Пунктом 2 ч.12 ст.48 Закона о контрактной системе установлено, что при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случае непредставления информации и документов, предусмотренных пунктами 2 и 3 ч.6 ст.43 данного Федерального закона, несоответствия таких информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки.

Пунктом 2 ч.6 ст.43 Закона о контрактной системе установлено, что при проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур информация и документы, предусмотренные подпунктами «а» - «л» п.1 ч.1 данной статьи, не включаются участником закупки в заявку на участие в закупке. Такие информация и документы в случаях, предусмотренных данным Федеральным законом, направляются (по состоянию на дату и время их направления) заказчику оператором электронной площадки, оператором специализированной электронной площадки путем информационного взаимодействия с единой информационной системой.

Представитель участника закупки с номером заявки 113975827 продекларировал в своей заявке принадлежность к субъектам малого предпринимательства. Вместе с тем, собственник жилых помещений – непосредственно участник закупки, с которым предполагается заключение контракта, не относится к субъектам малого предпринимательства, поскольку является физическим лицом, не зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что заявка участника закупки № 113975827 подлежала отклонению аукционной комиссией заказчика на основании п.2 ч.12 ст.48 Закона о контрактной системе. Таким образом, действиями аукционной комиссии заказчика нарушены положения п.2 ч.12 ст.48 Закона о контрактной системе.

2. Пунктом 2 ч.13 ст.48 Закона о контрактной системе предусмотрено, что протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в закупке должен содержать информацию о принятом решении о признании второй части заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке с обоснованием такого решения и с указанием положений данного Федерального закона, извещения об осуществлении закупки, которым не соответствует такая заявка, положений заявки на участие в закупке, которые не соответствуют данному Федеральному закону, извещению об осуществлении закупки.

При этом, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что обоснование принятого аукционной комиссией заказчика, содержащееся в протоколе подведения итогов, должно быть достаточным и исчерпывающим, не должно требовать дополнительных уточнений.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона заявка участника закупки № 114034760 была отклонена аукционной комиссией на основании п.8 ч. 12 ст. 48 Закона о контрактной системе в результате выявления недостоверной информации, содержащейся в заявке на участие в закупке.

Вместе с тем, из изложенного в протоколе не представляется возможным определить суть несоответствия представленных документов (или какого-либо конкретного документа) требованиям, установленным в извещении о закупке/недостоверности информации, содержащейся в заявке. По мнению Комиссии Новосибирского УФАС России, требование п.2 ч.13 ст.48 Закона о контрактной системе исходит из права участника закупки, заявка которого отклонена, знать о том какие именно из представленных им документов, сведений не соответствуют требованиям законодательства (извещения) и в какой части, или какие именно документы, сведения им не представлены (например, с учетом требований отраслевого законодательства, как в данной закупке).

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в нарушение положений п.2 ч.13 ст.48 Закона о контрактной системе аукционная комиссия заказчика не указала в протоколе подведения итогов закупки надлежащее обоснование отклонения заявки участника.

Руководствуясь ч.8 ст.106, п.1 ч.15, п.2 ч.22 ст.99 Закона о контрактной системе, Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Щербовой Н.В. на действия заказчика – департамента по социальной политике мэрии города Новосибирска при проведении запроса котировок в электронной форме № 0151300000323000110 на приобретение жилого помещения (квартиры) для обеспечения жильем детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, необоснованной.

2. Признать аукционную комиссию заказчика – департамента по социальной политике мэрии города Новосибирска нарушившей положения п.2 ч.12 ст.48, п.2 ч.13 ст.48 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику, аукционной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок

4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делам об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

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