

Решение № 03-10.1/473-2015

о признании жалобы необоснованной

23 декабря 2015 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«.....» – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя «.....» (далее – заявитель) на действия Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска и его единой комиссии (далее – уполномоченный орган, единая комиссия) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Октябрьского административного округа города Омска (далее – заказчики) (извещение № 0152300011915001080),

в присутствии представителей:

заявителя – «.....» (доверенность от 17.12.2015);

уполномоченного органа – «.....», директора; «.....» (доверенность от 23.12.2015 № 6); «.....» (доверенность от 20.01.2015 №1);

в отсутствие представителей заказчиков, извещенных о дате времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 11852 от 18.12.2015) жалоба заявителя, согласно которой единой комиссией были нарушены требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе), неправоммерно признав заявку Общества не соответствующей требованиям, установленным в документации об электронном аукционе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-11656э от 21.12.2015) уполномоченным органом были представлены материалы электронного аукциона, из которых следует, что 05.11.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 14531927,99 руб.

В протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 01.12.2015 указано, что на участие в электронном аукционе поступило 10 заявок, все участники были допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 04.12.2015 в электронном аукционе приняло участие 2 участника, наименьшее ценовое предложение 13078735,19 сделано участником с порядковым номером 7.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 08.12.2015 следует, что заявка участника с порядковым номером 5 ИП «.....» признана не соответствующей требованиям установленным документацией об электронном аукционе. Победителем признан участник с порядковым номером 7 ООО Мясоперерабатывающий завод «Кампур». Электронный аукцион признан несостоявшимся.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей сторон, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия признала жалобу **необоснованной**, исходя из следующего.

В жалобе заявителя указано: *«По результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе №0152300011915001080 08.12.2015 г. единой комиссией по осуществлению закупок необоснованно отказано ИП «.....» (номер заявки в протоколе подведения итогов электронного аукциона - 2, порядковый номер заявки - 5) в допуске к участию в электронном аукционе №0152300011915001080 «Поставка мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Октябрьского административного округа города Омска» (Реестровый номер "31.1030.15"). Причина отказа - на основании пункта 1 части 6 статьи 69 ФЗ №44-ФЗ (непредставление информации, которая предусмотрена пунктом 7 части 5 статьи 66 ФЗ № 44-ФЗ и пунктом 4.1 документации об электронном аукционе: заявка участника закупки не содержит декларацию о принадлежности участника электронного аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям).*

Действия комиссии по осуществлению закупок являются незаконными и необоснованными по следующим основаниям:

Действительно, п. 3.2 Документации о совместном электронном аукционе на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Октябрьского административного округа города Омска установлено, что участниками закупки могут быть только: 1. Субъекты малого предпринимательства 2. Социально

ориентированные некоммерческие организации.

При этом пунктом 4 Документации предусмотрены требования к содержанию и составу заявки для участия в электронном аукционе №0152300011915001080. В пункте 4.1 сказано, что требуется предоставление декларации о принадлежности участника электронного аукциона к субъектам малого предпринимательства.

ИП «.....» во исполнение требований п. 7 ч. 5 ст. 66 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» №44-ФЗ и п. 4.1 Документации представила при подаче заявки на участие в электронном аукционе №0152300011915001080 уведомление о наличии признаков субъекта малого предпринимательства, соответствующих требованиям ст. 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в частности:

- средняя численность работников ИП «.....» за отчетный период не превышает 100 человек;

- выручка от реализации товаров за предшествующий год без учета налога на добавленную стоимость не превышает 400 млн. рублей.

Файл, содержащий данную информацию и прикрепленный к заявке был поименован как «Декларация СМП».

Таким образом, ИП «.....» были предоставлены данные в приложении к заявке на участие в электронном аукционе №0152300011915001080, подтверждающие ее принадлежность к субъектам малого предпринимательства».

Согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленного в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с пунктом 5 части 5 статьи 63 Федерального закона о контрактной системе **в извещении** о проведении электронного аукциона наряду с информацией, указанной в [статье 42](#) настоящего Федерального закона, **указываются преимущества, предоставляемые заказчиком в соответствии со [статьями 28 - 30](#) настоящего Федерального закона.**

Частью 4 статьи 27 Федерального закона о контрактной системе установлено, что преимущества в соответствии со [статьями 28 - 30](#) настоящего Федерального закона предоставляются при осуществлении закупок:

- 1) учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы;
- 2) организациям инвалидов;
- 3) **субъектам малого предпринимательства;**
- 4) **социально ориентированным некоммерческим организациям.**

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей.

Частью 3 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе установлено, что при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) способами, указанными в [части 1](#) настоящей статьи, в извещениях об осуществлении закупок устанавливается ограничение в отношении участников закупок, которыми могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. В этом случае участники закупок обязаны **декларировать** в заявках на участие в закупках **свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства** или социально ориентированным некоммерческим организациям.

Комиссией было установлено, что в разделе «Преимущества» извещения № 0152300011915001080 указано: «Субъектам малого предпринимательства и социально ориентированным некоммерческим организациям (в соответствии со Статьей 30 Федерального закона № 44-ФЗ)».

При этом в разделе «Ограничение участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленное в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ (согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона № 44-ФЗ» извещения № 0152300011915001080 указано: «Ограничения установлены - участниками закупки могут быть только: 1) субъекты малого предпринимательства; 2) социально ориентированные некоммерческие организации. Данное ограничение установлено в связи с необходимостью исполнения заказчиком требований части 1 статьи 30 Закона № 44-ФЗ».

Из указанного следует, что участниками закупки извещения № 0152300011915001080 могут быть субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации.

При этом из буквального толкования части 3 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе следует, что участник закупки обязаны декларировать **свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства** или социально ориентированным некоммерческим организациям.

В соответствии с пунктом 7 части 5 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать декларацию о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным

некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного [частью 3 статьи 30](#) настоящего Федерального закона.

Аналогичное требование ко второй части заявки было установлено уполномоченным органом в пункте 8 раздела 4 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе и инструкция по ее заполнению».

На основании части 1 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 19 статьи 68](#) Федерального закона о контрактной системе, в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Частью 2 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что аукционной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в таком аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящей статьей. Для принятия указанного решения аукционная комиссия рассматривает информацию о подавшем данную заявку участнике такого аукциона, содержащуюся в реестре участников такого аукциона, получивших аккредитацию на электронной площадке.

В соответствии с частью 6 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены [пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с [частью 1, частями 1.1 и 2](#) (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

Частью 7 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным [частью 6](#) настоящей статьи, не допускается.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 08.12.2015 следует, что заявка участника с порядковым номером 5 ИП «.....» признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе по следующему основанию: « *Индивидуальный предприниматель «.....» Не соответствует требованиям, установленным документацией об аукционе на основании пункта 1 части 6 статьи 69 ФЗ №44-ФЗ (непредоставление информации, которая предусмотрена пунктом 7 части 5 статьи 66 ФЗ №44-ФЗ и пунктом 4.1 документации об электронном аукционе: заявка участника закупки не*

содержит декларацию о принадлежности участника электронного аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям)».

Изучив заявки всех участников закупки и документы, содержащиеся на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе в реестре участников, получивших аккредитацию на электронной площадке, Комиссией было установлено, что во второй части заявки заявителем был предоставлен документ «Декларация СМП» следующего содержания: *«Настоящим уведомляем, что У Индивидуального предпринимателя «.....», в уставном капитале доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов не превышает 25 процентов, доля, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого предпринимательства, не превышает 25 процентов и в которых средняя численность работников за отчетный период не превышает 100 человек, выручка от реализации товаров за предшествующий год без учета налога на добавленную стоимость не превышает 400 млн. рублей».*

На заседании Комиссии представитель уполномоченного органа пояснил, что данный документ не содержит сведений о том, что именно индивидуальный предприниматель «.....» является субъектом малого предпринимательства.

Соглашаясь с указанным выводом уполномоченного органа, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Статья 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

1) **для юридических лиц** - суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) указанных юридических лиц не должна превышать двадцать пять процентов (за исключением суммарной доли участия, входящей в состав активов акционерных инвестиционных фондов, состав имущества закрытых паевых инвестиционных фондов, состав общего имущества инвестиционных товариществ), а суммарная доля участия иностранных юридических лиц, суммарная доля участия, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, не должны превышать сорок девять процентов каждая. Указанное ограничение в отношении суммарной доли участия иностранных юридических лиц, суммарной доли участия, принадлежащей одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого и среднего

предпринимательства, не распространяется на хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, деятельность которых заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау), исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) соответственно таких хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств - бюджетным, автономным научным учреждениям либо являющимся бюджетными учреждениями, автономными учреждениями образовательным организациям высшего образования, на юридические лица, получившие статус участника проекта в соответствии с Федеральным законом от 28 сентября 2010 года N 244-ФЗ "Об инновационном центре "Сколково", на юридические лица, учредителями (участниками) которых являются юридические лица, включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным законом от 23 августа 1996 года N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике". Юридические лица включаются в данный перечень в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, при условии соответствия одному из следующих критериев:

а) юридические лица являются открытыми акционерными обществами, не менее пятидесяти процентов акций которых находится в собственности Российской Федерации, или хозяйственными обществами, в которых данные открытые акционерные общества имеют право прямо и (или) косвенно распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких хозяйственных обществ, либо имеют возможность назначать единоличный исполнительный орган и (или) более половины состава коллегиального исполнительного органа, а также возможность определять избрание более половины состава совета директоров (наблюдательного совета);

б) юридические лица являются государственными корпорациями, учрежденными в соответствии с Федеральным законом от 12 января 1996 года N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях";

2) средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

3) выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством

Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Из приведенной выше нормы следует, что требование о наличии в уставном капитале суммарной доли участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов в уставном (складочном) капитале (паевом фонде) указанных юридических лиц менее двадцати пяти процентов устанавливается исключительно к юридическим лицам.

Учитывая, что «.....» зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя (Свидетельство о государственной регистрации серия <...> от 22.07.2015), то есть осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, сообщение ею информации о том, что «У Индивидуального предпринимателя «.....», **в уставном капитале** доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов не превышает 25 процентов, доля, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого предпринимательства, не превышает 25 процентов..... » не является действительностью, поскольку не основано на нормах права.

Кроме того при буквальном прочтении содержания документа «Декларация СМП» Комиссия приходит к выводу о том, что сведения о численности работников и размере выручки, сообщенные заявителем, относятся к иным юридическим лицам, а не к ИП «.....».

Таким образом, заявитель не продекларировал свою принадлежность к субъектам малого предпринимательства.

На основании изложенного Комиссия считает действия уполномоченного органа по признанию заявки заявителя не соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе по вышеуказанному основанию правомерными, а жалобу заявителя **необоснованной**.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать **необоснованной** жалобу индивидуального предпринимателя «.....» на действия Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска и его единой комиссии при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Октябрьского административного округа города Омска (извещение № 0152300011915001080).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»