

РЕШЕНИЕ № 014/07/3-639/2024

по результатам рассмотрения жалобы (извещение № 32313011896)

г. Якутск 15 мая 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> <...> <...>

проведя рассмотрение дела посредством сервиса видеоконференции, при участии:

от заказчика, публичного акционерного общества «Якутскэнерго» (ИНН 1435028701, ОГРН 1021401047260) (далее – ПАО «Якутскэнерго», Заказчик): <...> <...> <...>

от заявителя, индивидуального предпринимателя Гордеева Д.А. (ИНН 503404643616, ОГРНИП 320774600276315) (далее – Заявитель, ИП Гордеев Д.А.), о времени и месте рассмотрения жалобы по существу уведомлен надлежащим образом, представитель на рассмотрение не явился, к видеоконференции не подключился,

рассмотрев жалобу ИП Гордеева Д.А. на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки ПАО «Якутскэнерго» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки по лоту: «Лот № 55001-РЕМ ПРОД-2024-ЯЭ: "ОКПД2 42.11.20.000 Выполнение работ по ремонту (в том числе поставка материалов) парковки и внутриплощадочных дорог для нужд филиала Якутская ГРЭС в рамках ремонтной программы"» (извещение № 32413503754),

установила:

24.04.2024 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ИП Гордеева Д.А. (вх. № 4971-ЭП/24 от 24.04.2024) на действия (бездействие) заказчика, организатора закупки ПАО «Якутскэнерго» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки по лоту: «Лот № 55001-РЕМ ПРОД-2024-ЯЭ: "ОКПД2 42.11.20.000 Выполнение работ по ремонту (в том числе поставка материалов) парковки и внутриплощадочных дорог для нужд филиала Якутская ГРЭС в рамках ремонтной программы"» (извещение № 32413503754).

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Якутским УФАС в адрес Заявителя, Заказчика и оператора АО «РАД» было направлено уведомление о поступлении жалобы и требование о приостановлении торгов (исх. № СК/2234/24 от 25.04.2024, № СК/2261/24 от 26.04.2024). Рассмотрение жалобы Комиссией назначено на 06.05.2024.

06.05.2024 состоялось рассмотрение дела № 014/07/3-639/2024. Поскольку

Комиссия установила, что для участия в закупке не поступило ни одной заявки, то в связи с необходимостью получения от Заказчика дополнительной информации (документов) подтверждающих признание данной закупки не состоявшейся, а также времени для принятия должностными лицами Заказчика решения о необходимости повторного проведения закупки по данному лоту, в соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закон о защите конкуренции, срок принятия решения по делу был продлен до 15.05.2024.

Рассмотрение дела было продолжено 15.05.2024. Заявитель о времени и месте рассмотрения жалобы по существу уведомлен надлежащим образом (исх. № СК/2471/24 от 08.05.2024), представитель на рассмотрение не явился, к видеоконференции не подключился.

Из сути жалобы следует, что Заявитель оспаривает неправомерное установление возможности подачи на участие в Закупке заявок коллективными участниками, поскольку, по мнению Заявителя, проведение конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства не предполагает коллективное участие субъектов малого и среднего предпринимательства в Закупке.

По мнению Заявителя, установление Заказчиком условий о возможности подачи заявки на участие в закупке коллективного участника противоречат требованиям Закона о закупках, поскольку закупка проводится только для субъектов малого и среднего предпринимательства.

Просит признать довод жалобы обоснованным.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения на жалобу, а также дополнительную информацию о том, что Закупочной комиссией принято решение признать закупочную процедуру несостоявшейся, а также решение не проводить повторно закупочную процедуру. Просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия, заслушав пояснения участвовавших в рассмотрении жалобы лиц, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к выводу о признании жалобы ИП Гордеева Д.А. обоснованной по следующим основаниям.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым положением о

закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденного решением Совета директоров ПАО «РусГидро» от 12.04.2023 №359, на основании решения Совета директоров ПАО «Якутскэнерго» от 29.12.2023 № 24 (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе в сфере закупок предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Из размещенных в ЕИС сведений Комиссия установила следующее:

1. 15.04.2024 Заказчик разместил в ЕИС извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, документацию о проводимой закупке (далее – Извещение, Документация о закупке).
2. Начальная (максимальная) цена договора: 19 647 196,82 рублей.
3. Дата начала срока подачи заявок: 15.04.2024.
4. Дата окончания подачи заявок: 25.04.2024.
5. Дата рассмотрения первых частей заявок: 14.05.2024.

Согласно представленных оператором АО «РАД» сведениям, по состоянию на дату окончания подачи заявок 25.04.2024 по закупке № 32413503754 не подано ни одной заявки.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок №32413503754-01 (55001-Р-1) от 14.05.2024 установлено, количество поданных заявок на участие в закупке: 00 (ноль) заявок

При этом закупочной комиссией Заказчика принято решение:

1. Признать закупку несостоявшейся на основании подпункта а) пункта 4.23.1 Документации о закупке, так как по окончании срока подачи заявок поступило менее 2 (двух) заявок.
2. Заказчиком принято решение не проводить повторно закупочную процедуру на основании подпункта в) пункта 4.23.3 Документации о закупке.

Относительно довода Заявителя о неправомерном установлении возможности подачи заявки коллективным участником, Комиссия установила следующее.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты МСП, установлены статьей 3.4 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 11 Извещения о проведении конкурса (участниками которого могут быть только субъекты МСП), участвовать в закупке могут только субъекты МСП, а также физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями и применяющие специальный налоговый режим «Налог на

профессиональный доход».

Также Заказчиком в пункте 3.2 Документации о закупке предусмотрен порядок подачи заявки коллективным участником.

«3.2 Коллективные участники.»

3.2.1 В закупке могут участвовать юридические и физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, как самостоятельно (пункт 3.1.1), так и их объединения, способные на законных основаниях выполнить требуемую поставку продукции (далее – Коллективный участник).

3.2.2 Если заявка подается Коллективным участником, дополнительно должны быть выполнены нижеприведенные требования настоящего подраздела, а также требования к дополнительным документам, предоставляемым Коллективными участниками в составе заявки, установленные в подразделе 10.3.

3.2.3 Члены Коллективного участника заключают между собой соглашение (предоставляется Победителем Заказчику перед заключением Договора, в соответствии с пунктом 5.1.4е)), соответствующее нормам ГК РФ, и отвечающее следующим требованиям:

а) в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения Договора;

б) в соглашении должно быть приведено четкое распределение номенклатуры, объемов с приведением % от общей стоимости продукции (без указания стоимости в рублях), а также сроков поставки продукции между членами Коллективного участника;

в) в соглашении должен быть определен лидер, который в дальнейшем представляет интересы каждого члена Коллективного участника во взаимоотношениях с Организатором и Заказчиком;

г) в соглашении должна быть установлена солидарная ответственность каждого члена Коллективного участника по обязательствам, связанным с участием в закупке, заключением и последующим исполнением Договора;

д) срок действия соглашения должен быть не менее срока исполнения обязательств Участника по Договору, предлагаемого в составе заявки;

е) соглашением должно быть предусмотрено, что все операции по выполнению Договора в целом, включая платежи, совершаются исключительно с лидером, однако, по инициативе Заказчика и соглашению сторон, данная схема может быть изменена.

3.2.4 Заявка подготавливается и подается лидером от своего имени со ссылкой (как минимум, в Письме о подаче оферты) на то, что он представляет интересы Коллективного участника.

3.2.5 Каждый член Коллективного участника (включая лидера Коллективного

участника) должен отвечать всем обязательным требованиям Документации о закупке, изложенным в Приложении №3 к настоящей Документации о закупке (подраздел 10.1).

3.2.6 При рассмотрении Коллективного участника на соответствие специальным требованиям (подраздел 10.2), а также при оценке заявки по квалификационным критериям оценки (в случае их установления в разделе 13), количественные параметры деятельности членов Коллективного участника (в том числе опыт, обеспеченность материально-техническими ресурсами, кадровыми ресурсами) суммируются.

3.2.7 Не подлежащие суммированию показатели, в том числе наличие специальных допусков, лицензий, членства в саморегулируемых организациях, других разрешительных документов (при установлении соответствующих требований в подразделе 10.2), должны быть в наличии у членов Коллективного участника, которым в соответствии с представленным в Техническом предложении планом распределения объемов поставки продукции внутри Коллективного участника будет поручена непосредственная поставка продукции, требующая наличия указанных опыта работы, а также специальных допусков, лицензий, разрешительных документов, членства в саморегулируемых организациях в соответствии с законодательством РФ (с уровнем ответственности пропорционально порученному объему поставки продукции) и других показателей, не подлежащих суммированию.

3.2.8 В случае несоответствия какого-либо из заявленных членов Коллективного участника требованиям, установленным в Приложении №3 к настоящей Документации о закупке, заявка такого Коллективного участника отклоняется.

3.2.9 Любое юридическое или физическое лицо (в том числе индивидуальный предприниматель) может входить в состав только одного Коллективного участника и при этом не имеет права одновременно:

а) принимать участие в этой же закупке самостоятельно;

б) принимать участие в этой же закупке в качестве Генерального подрядчика или субподрядчика (подраздел 3.3).

3.2.10 В случае невыполнения требований, указанных в пункте 3.2.9, все заявки с участием таких лиц будут отклонены без рассмотрения по существу.

3.2.11 Заявка, которую подает Коллективный участник, может быть отклонена, если в процессе закупки до выбора Победителя выяснится, что из состава Коллективного участника вышел один или несколько его членов.

3.2.12 Заказчик имеет право на одностороннее расторжение / незаключение Договора, если из состава Коллективного участника вышел один или несколько его членов».

При этом Заказчик в подпункте «е» пункта 5.1.4 Документации о закупке установил требования о том, что если Договор заключается с лидером Коллективного участника, то в обязательном порядке предоставляется оригинал и/или нотариально заверенная копия Соглашения между членами Коллективного

участника, указанного в пункте 3.2.3.

В силу пункта 3.2.5 Документации о закупке, каждый член Коллективного участника (включая лидера Коллективного участника) должен отвечать всем обязательным требованиям Документации о закупке, изложенным в Приложении №3 к настоящей Документации о закупке (подраздел 10.1).

Подразделом 10.1 Приложения № 3 Документации о закупке установлены обязательные требования к участникам.

«10.1 Обязательные требования.»

№ п/п Требования к Участнику	Требования к документам, подтверждающим соответствие Участника установленным требованиям
	<p><i>В отношении гражданской правоспособности:</i></p> <p><i>если заявка подписывается лицом, действующим на основании доверенности, предоставляется электронный образ (в виде файла в формате .pdf) оригинала соответствующей доверенности либо ее нотариально заверенной копии (с указанием полномочий на подписание заявки);</i></p>
	<p><i>В отношении аккредитации:</i></p> <p><i>а) в случае наличия у Участника на момент подачи заявки статуса «аккредитован» (по результатам ранее пройденной процедуры Аккредитации) / статуса «аккредитация не требуется» (в соответствии с ранее направленными сведениями для включения записи в Реестр аккредитации), и при отсутствии с момента подачи им соответствующей Заявки на аккредитацию изменений, оказывающих влияние на соответствие его критериям Аккредитации (на текущий статус), а также следующих изменений: реорганизация, изменение наименования, места нахождения, единоличного исполнительного органа и прочих сведений, указанных ранее в Заявке на аккредитацию – предоставление документов не требуется;</i></p>
	<p><i>б) в случае наличия у Участника на момент подачи заявки статуса «аккредитован» (по результатам ранее пройденной процедуры Аккредитации) / статуса «аккредитация не требуется» (в соответствии с ранее направленными сведениями для включения записи в Реестр аккредитации), и при наличии с момента подачи Заявки на аккредитацию изменений, оказывающих влияние на соответствие его критериям Аккредитации (на текущий статус), а также</i></p>

Участник закупки должен обладать гражданской правоспособностью в полном объеме для заключения и исполнения Договора, а также должен обладать

следующих изменений: реорганизация, изменение наименования, места нахождения, единоличного исполнительного органа и прочих сведений, указанных ранее в Заявке на аккредитацию – Декларация в составе Письма о подаче оферты (подраздел 7.2) и обновленная Заявка на аккредитацию по установленной в Документации о закупке форме (раздел 16);

1. статусом «аккредитован» в соответствии с Положением об аккредитации, либо являться лицом, указанным в пункте 3.11 Положения об аккредитации

в) в случае отсутствия у Участника на момент подачи заявки статуса «аккредитован» (направил ранее Заявку на аккредитацию, но на момент подачи заявки на участие в текущей закупке результаты проверки еще не известны (отсутствует соответствующая запись в Реестре аккредитации) – Декларация в составе Письма о подаче оферты (подраздел 7.2);

г) в случае отсутствия у Участника на момент подачи заявки статуса «аккредитован» (не проходил ранее процедуру Аккредитации или присвоен статус «не аккредитован» по результатам ранее пройденной процедуры Аккредитации), а также для лиц, указанных в пункте 3.11 Положения об аккредитации (Аккредитация не требуется), но которые ранее не направляли соответствующие сведения для включения записи в Реестр аккредитации – Заявка на аккредитацию по установленной в Документации о закупке форме (раздел 16).

В случае заинтересованности Участника в дополнительной оценке его финансового состояния, при условии отсутствия опубликованной в государственном информационном ресурсе бухгалтерской (финансовой) отчетности организаций (<https://bo.nalog.ru>), к Заявке на аккредитацию также прилагается электронная копия бухгалтерского баланса (ОКУД 0710001) и отчета о финансовых результатах (ОКУД 0710002) за последний заверченный финансовый год, с отметкой налогового органа о приеме или с приложением квитанции о приеме и/или извещения о вводе сведений налоговым органом. Указанные документы не являются обязательными к подаче в рамках процедуры Аккредитации и предоставляются по желанию Участника;

(На стадии рассмотрения заявок проводится процедура Аккредитации Участников (при необходимости)).

Перед окончательным определением Победителя, в установленном пунктом 4.22.3 случае, осуществляется Актуализация статуса Участника, претендующего на победу в закупке).

- | | |
|---|--|
| <p>Участник должен являться субъектом МСП, или физическим лицом, не являющимся индивидуальным предпринимателем и применяющим специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход».</p> | <p>Предоставление документов не требуется</p> <p>(На стадии рассмотрения заявок Организатор проверяет наличие информации об Участнике в Реестре МСП, а в отношении физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями и применяющих специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», наличие информации на официальном сайте федерального органа исполнительной власти, уполномоченного по контролю и надзору в области налогов и сборов, о применении ими такого налогового режима.)</p> |
| <p>Сведения об Участнике закупки должны отсутствовать в перечне юридических лиц, в отношении которых применяются специальные экономические меры, утвержденном Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.05.2022 №851 (с внесенными изменениями при наличии), а также Участник не должен являться подконтрольной организацией данных юридических лиц*.</p> | <p>Предоставление документов не требуется</p> <p>(На стадии рассмотрения заявок Организатор проверяет наличие информации об Участнике в перечне юридических лиц, в отношении которых применяются специальные экономические меры, утвержденном Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.05.2022 №851.</p> <p>* - Перед заключением договора Заказчик дополнительно проводит проверку Победителя на основании документов, предоставляемых в соответствии с подразделом 5.1.</p> <p>В случае, если по результатам такой проверки Участник не отвечает установленным требованиям, то он утрачивает статус Победителя, а Закупочная комиссия имеет право выбрать в качестве Победителя иного Участника, занявшего следующее место в ранжировке заявок после Победителя, из числа остальных действующих заявок»</p> |

10.2 Обязательные требования.

- | | |
|--|--|
| <p>№
п/п</p> <p>Требования к Участнику</p> | <p>Требования к документам, подтверждающим соответствие Участника установленным требованиям</p> <p>В соответствии с Федеральным законом от 30.12.2021 №447-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в статью 55.17 Градостроительного кодекса Российской Федерации проверка наличия сведений об участнике закупки, а также оценки</p> |
| <p>В соответствии со ст.55.8 Градостроительного кодекса РФ от 29.12.2004</p> | |

<p>№ 190-ФЗ: Участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц;</p>	<p>соответствия уровня ответственности участника осуществляется по общедоступному ресурсу: - Национальное объединение строителей НОСТРОЙ - сервис «Единый реестр членов СРО» (http://reestr.nostroy.ru/); Данные из реестра членов СРО, формируемые на вышеуказанном ресурсе проверяются на дату окончания срока подачи заявок, установленную в Извещении/Документации о закупке, должны включать в себя сведения об уровне ответственности участника:</p>
<p>а)осуществляющих строительство, и зарегистрированной на территории субъекта Российской Федерации, в котором зарегистрирован участник (с учетом исключений, предусмотренных законодательством);</p>	<p>- по компенсационному фонду возмещения вреда, - по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств. Проверка соответствия уровня ответственности участника по компенсационному фонду возмещения вреда будет осуществляться исходя из</p>
<p>Участник должен иметь право выполнять работы в отношении объектов: - особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).</p>	<p>предложенной участником стоимости (включая налоги и сборы (с учетом НДС)); - строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, каждого из указанных видов работ в отдельности. По компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств – исходя из предложенной участником цены заявки/оферты (включая налоги и сборы (с учетом НДС)).</p>
	<p>Требование является обязательным, неисполнение которого повлечет отклонение заявки».</p>

10.3 Требования к Коллективным участникам.

<p>№ п/п Требования к Коллективному участнику Заявка Коллективного участника дополнительно должна включать сведения о распределении объемов поставки продукции</p>	<p>Требования к документам, подтверждающим соответствие Коллективного участника установленным требованиям Техническое предложение, содержащее план распределения объемов поставки продукции внутри Коллективного участника, по установленной в Документации о</p>
---	---

между членами Коллективного участника.

закупке форме – Техническое предложение (форма 4) (подраздел 7.4)

2. *Соответствие каждого члена Коллективного участника установленным требованиям (пункт 3.2.5 – 3.2.7 Документации о закупке), в том числе с учетом объема поставки продукции, который ему предполагается поручить в соответствии с Планом распределения объемов поставки продукции внутри Коллективного участника.*

Сведения и документы, аналогичные установленным в подразделах 10.1 – 10.2, в отношении каждого члена Коллективного участника, подтверждающие его соответствие данным требованиям.

<...>»

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках 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.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства содержатся в статье 3.4 Закона о закупках, что определяет специальный характер данной статьи, которая уточняет и дополняет правила проведения закупок некоторыми элементами, не исключая требования норм, изложенных в других статьях Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 19.5 статьи 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1-9, 11 и 12 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны

содержаться в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи.

Согласно части 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

В силу пункта 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Из указанного следует, что в положениях статьи 3.4 Закона о закупках, так же, как и в положениях Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», не содержится норм о возможности участия в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства нескольких юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках на стороне одного участника закупки могут выступать несколько юридических лиц либо несколько физических лиц, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей.

При этом статьей 3.4 Закона о закупках установлены особенности осуществления конкурентной закупки 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 соответственно – конкурентная закупка с участием субъектов МСП, субъекты МСП).

Частью 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках определен перечень информации и документов, обязанность представления которых заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке с участием субъектов МСП.

Вместе с тем статья 3.4 Закона о закупках не содержит положений о возможности участия в конкурентной закупке с участием субъектов МСП несколько юридических лиц или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Таким образом, проведение конкурентной закупки с участием субъектов МСП не предполагает коллективное участие субъектов МСП в такой закупке.

Аналогичная позиция изложена Министерством финансов Российской Федерации в письме от 20.06.2023 № 24-07-09/56775, письме от 16.03.2023 № 24-07-08/22356 и письме от 06.07.2023 № 24-07-09/62910. Указанная правовая позиция отражена в

постановлении Арбитражного суда Московского округа от 11.07.2023 по делу № А40-90938/22.

В то же время, при планировании закупочной деятельности необходимо учитывать положения Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», который закрепляет поддержку малого и среднего бизнеса в качестве общественной ценности, устанавливает понятия и правовой статус субъектов МСП.

Обязательное проведение части закупок у субъектов МСП в соответствии с Законом о закупках является одной из мер поддержки малого и среднего бизнеса, без ущерба для интересов заказчиков. Существуют категории товаров (работ, услуг), которые могут быть своевременно и качественно поставлены / выполнены субъектами МСП даже в условиях ограниченности ресурсов таких субъектов. Таким образом, если для обычных закупок укрупнение капиталов и компетенций участников закупки путем их объединения в рамках коллективной заявки является позитивным явлением, то для закупок у субъектов МСП такое укрупнение позитивным не является ввиду особых целей проведения закупок у субъектов МСП. Объединение нескольких субъектов при закупке у МСП снижает вероятность победы в закупке небольших предприятий или индивидуальных предпринимателей, которые не имеют возможности объединиться с другими, что лишает их гарантий государственной поддержки, связанной именно с небольшим масштабом их бизнеса.

Изучив жалобу и положения Закупочной документации, Комиссия приходит к выводу, что установление в Документации о закупке условия о возможности подачи заявки на участие в закупке коллективного участника противоречат требованиям Закона о закупках, поскольку закупка проводится только для субъектов малого и среднего предпринимательства.

Следовательно, довод жалобы Заявителя является обоснованным.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что указанные действия Заказчика нарушают пункт 2 части 1 статьи 3, частей 19.1, 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

решила:

1. Признать жалобу ИП Гордеева Д.А. на действия (бездействие) заказчика ПАО «Якутскэнерго» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки по лоту: «Лот № 55001-РЕМ ПРОД-2024-ЯЭ: "ОКПД2 42.11.20.000 Выполнение работ по ремонту (в том числе поставка материалов) парковки и внутриплощадочных дорог для нужд филиала Якутская ГРЭС в рамках ремонтной программы"» (извещение № 32413503754) обоснованной.

2. Признать Заказчика нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3, частей 19.1, 19.3 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений не выдавать.

4. Материалы настоящего дела передать должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по статье 7.32.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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