

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1621/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.09.2018 г. Москва

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

при участии:

<...> (лично),

от АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК» - <...> (по доверенности от 11.05.2018 № 42-Д), <...> (по доверенности от 11.05.2018 № 43-Д),

рассмотрев жалобу <...> (далее также - Заявитель) на действия АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК» (далее также - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому сопровождению завода по производству гипохлорита натрия по адресу: 111674, г. Москва, ул. 2-я Вольская, д. 38, корп.1,2,3 стр.1,2,4,5 соор. 3 (реестровый № 31806387081) (далее - Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба мотивирована несогласием Заявителя с фактом отклонения его заявки от участия в Закупке.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба содержит доводы об отсутствии правовых оснований к отклонению заявки ее подателя, а потому отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках и подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Заявителем не пропущен.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признает жалобу необоснованной в связи со следующим.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках в редакции, действующей на дату опубликования извещения о проведении Закупки, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее — ГК РФ), 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Министерства финансов России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018,

учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 31.08.2018 № 31806387081-2 заявка Заявителя отклонена за несоответствие требованиям Документации по Закупке (далее — Документация), так как Заявитель является работником заказчика/организатора, а также его заявка не соответствует пункту 5.2.5.1 Раздела 1.2 Документации в связи с непредставлением обязательных документов, предусмотренных пунктом 15 Информационной карты: отсутствуют копии документов, удостоверяющих личность.

На заседании Комиссии установлено, что в пункте 15 Раздела 1.3 Информационной карты указано на необходимость предоставления в составе заявки выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или её нотариально заверенной копии (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц).

Заявитель на заседании Комиссии подтвердил, что не приложил к заявке копию паспорта, потому что неправильно прочитал требования Документации.

Таким образом, заявка участника требованиям Документации не соответствовала.

Комиссия отмечает, что принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с её условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика, а невыполнение данных требований Документации является безусловным основанием для отклонения.

Подавая заявку на участие в Закупке, участник несет риск отклонения его заявки либо наступления иных неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Документации к порядку оформления включаемых в заявку документов и сведений.

При наличии каких-либо вопросов относительно обязательных к представлению документов Заявитель вправе обратиться с запросом о разъяснении Документации. Заявитель в данном случае к Заказчику не обращался, запрос на разъяснение положений Документации не направлял.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для отклонения заявки Заявителя, в связи с чем Комиссия признает жалобу необоснованной.

Кроме того, оспаривая результаты Закупки, Заявитель доказывал, что победитель, являющийся индивидуальным предпринимателем, должен был представить копию паспорта, так как является физическим лицом. Вместе с тем Комиссия отмечает следующее.

Сложность анализа правового статуса индивидуального предпринимателя состоит в двойственности его положения - как обычного физического лица и как

субъекта предпринимательской деятельности. Это связано с закреплением в пункте 3 статьи 23 ГК РФ нормы о том, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила, которые регулируют деятельность коммерческих организаций.

В правовом статусе индивидуального предпринимателя основным элементом являются гражданские права и обязанности, определение которых зависит от характера данного правоотношения и от того, связано ли оно с предпринимательской деятельностью гражданина-предпринимателя. Статус индивидуального предпринимателя также определяется его предпринимательской правосубъектностью, поскольку правоспособность и дееспособность можно разграничить только в отношении физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями (статьи 17, 21 ГК РФ). В отношении индивидуального предпринимателя провести такую грань не представляется возможным, поскольку он может быть носителем предпринимательской правосубъектности с момента государственной регистрации.

Так как индивидуальный предприниматель по своей природе остается физическим лицом, он, в отличие от обычных граждан, обладает одновременно:

- правоспособностью и дееспособностью в отношении действий, не связанных с предпринимательской деятельностью;
- правосубъектностью в отношении предпринимательской деятельности.

Правоспособность, дееспособность и предпринимательская правосубъектность суммируются, а не исключают друг друга. Поэтому содержание правосубъектности гражданина, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, шире, чем содержание правосубъектности обычного гражданина.

В этой связи, участвуя в Закупке в качестве индивидуального предпринимателя, он должен прилагать к заявке документы, подтверждающие его статус как ИП, а значит, в данном случае - не копию паспорта, а выписку из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или её нотариально заверенной копии, что в данном случае и было исполнено.

Относительно довода жалобы о нарушении Заказчиком предписания по делу от 15.05.2018 № 1-00-871/77-18 Комиссия сообщает, что в рамках рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, у антимонопольного органа отсутствует возможность такого рассмотрения в рамках Комиссии.

В этой связи Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК» (ИНН:7732523241, ОГРН:1087746838244) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.09.2018 № ИГ/44130/18.

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