

РЕШЕНИЕ № 024/07/3-1594/2023

23 июня 2023 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе:

председатель Комиссии – Мерзляков В.Л., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: Чайкун И.А., начальник отдела, Горбачева П.И., главный государственный инспектор (далее – Комиссия),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ) жалобу ООО «СК Крепость» на действия организатора торгов – ООО «КрасКом» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ и восстановление нарушенного благоустройства по объектам «Разработка проекта и строительство водопроводных сетей к детскому саду в жилом районе «Медицинский городок» по ул. Караульная», «Разработка проекта и строительство канализационных сетей к детскому саду в жилом районе «Медицинский городок» по ул. Караульная» для нужд ООО «КрасКом» (извещение № 32312408079) (далее – закупка),

при участии: от организатора торгов Окишевой Ю.Д. (доверенность № 301/22 от 12.12.2022), в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России 02.06.2023 поступила жалоба ООО «СК Крепость» на действия организатора торгов, выразившиеся в составлении закупочной документации с нарушениями законодательства Российской

Федерации.

Красноярским УФАС России в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона №135-ФЗ в адрес заявителя, организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении процедуры заключения договора до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы переносилось с 12:00 14.06.2023 до 15:00 21.06.2023 и с 15:00 21.06.2023 до 12:30 23.06.2023. Жалоба рассмотрена в сроки, установленные частью 14 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ.

Согласно доводам жалобы предусмотренная закупочной документацией (пункты 3.1.3.2, 4.1.3, 4.2.1.2.16, 4.3.1-4.3.5) возможность участия в закупке, участниками которой могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, коллективного участника противоречит положениям Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), поскольку специальные нормы статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ не предусматривают возможность подачи коллективных заявок на участие в закупках среди субъектов МСП, совокупные показатели группы могут в разы превышать критерии отнесения предприятия к субъектам малого предпринимательства, что дискриминирует заявку самостоятельных участников закупки.

Организатор торгов представил возражения на доводы жалобы, в которых указал, что обжалуемые заявителем положения закупочной документации требованиям Закона № 223-ФЗ не противоречат, соответствуют Положению о закупках заказчика.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Закона №223-ФЗ, Положением о закупках ООО «КрасКом», утвержденным в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ.

Для проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по указанной выше закупке организатором торгов разработана и размещена 23.05.2023 в Единой информационной системе закупочная документация.

Согласно пункту 4.1.1 закупочной документации участвовать в закупочной процедуре может только субъект малого и среднего предпринимательства или несколько субъектов малого и среднего предпринимательства, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, способные на законных основаниях выполнить требуемые работы.

Пунктом 4.3.1 закупочной документации установлено что, для того чтобы претендовать на победу в процедуре запроса предложений и на право заключения договора, участник самостоятельно или коллективный участник в целом должен отвечать требованиям, изложенным в Техническом задании (приложение №1 к настоящей Документации), а также требованиям, предусмотренным пунктами 4.1.3.1-4.1.3.7 закупочной документации.

Согласно пункту 3.1.3.2 закупочной документации документы, предусмотренные

пунктами 4.2.1.2.1, 4.2.1.2.3., 4.2.1.2.4, предоставляются на каждого члена коллективного участника.

Требование к составу заявки определены в разделе 4.2 «Требования к документам, подтверждающим соответствие участника установленным требованиям» закупочной документации, в числе которых требование о представлении в составе заявки соглашения между членами коллективного участника (в случае если заявка подается коллективным участником) (копия, заверенная всеми членами коллективного участника).

Частью 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием» (далее – Закон № 255-ФЗ), либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Законом № 255-ФЗ.

Из вышеизложенного следует, что часть 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ не ограничивает возможность участия в закупке на стороне коллективного участника одновременно юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, поскольку в качестве исключений указаны только иностранные агенты. Субъекты малого и среднего предпринимательства в качестве исключений в вышеназванной норме не поименованы.

Статья 3.4 Закона № 223-ФЗ, регламентирующая порядок проведения закупки с участием только субъектов малого и среднего предпринимательства, также не содержит исключений для возможности подачи коллективной заявки участниками, являющимися субъектами малого и среднего предпринимательства.

При этом, часть 19.1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ содержит закрытый перечень документов, предоставляемых участниками (индивидуальными предпринимателями/юридическими лицами) на участие в закупке, которая проводится только среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в числе которых предусмотрена возможность установления в закупочной документации требования о предоставлении копии документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к которым можно отнести и соглашение между членами коллективного участника (в случае если заявка подается коллективным участником).

Отсутствие в части 19.1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ перечня документов, который может быть установлен в закупочной документации, к коллективному участнику, о невозможности участия в такой закупке коллективного участника не свидетельствует, поскольку каждый отдельный участник, входящий в состав коллективного участника, является либо индивидуальным предпринимателем, либо юридическим лицом, требования к предоставлению документов которыми

предусмотрены частью 19.1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

В соответствии с пунктом 20 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее – Положение), при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения в извещении о закупке и документации о закупке указывается, что участниками такой закупки могут быть только субъекты МСП.

При этом в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна в совокупности отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятое юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, выступающие в составе группы лиц.

Для отнесения группы лиц к категории субъекта МСП каждый из участников такой группы должен соответствовать требованиям к таким субъектам согласно статье 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

На основании вышеизложенного, довод заявителя о неправомерности установления в закупочной документации, положений, предусматривающих возможность коллективного участия признан Комиссией необоснованным.

Довод заявителя о том, что совокупные показатели группы могут в разы превышать критерии отнесения предприятия к субъектам малого предпринимательства, также отклонен Комиссией, поскольку в случае участия в такой закупке коллективного участника, отнесение субъекта к субъекту малого и среднего предпринимательства осуществляется в отношении каждого участника по отдельности. Дискриминация самостоятельного участника закупки обжалуемыми положениями закупочной документации также отсутствует, поскольку положение о возможности подачи коллективной заявки распространяется на всех участников закупки и каждый потенциальный участник закупки самостоятельно определяет возможность и необходимость личного участия в закупке или в составе коллективного участника.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «КрасКом» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ и восстановление нарушенного благоустройства по объектам «Разработка проекта и строительство водопроводных сетей к детскому саду в жилом районе «Медицинский городок» по ул. Караульная», «Разработка проекта и строительство канализационных сетей к детскому саду в жилом районе «Медицинский городок» по ул. Караульная» для нужд ООО «КрасКом» (извещение

№ 32312408079) необоснованной.

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

