

Решение № 03-10.1/26-2019

о признании жалобы необоснованной

30 января 2019 г.

г. Омск

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

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Взаимопомощь» (далее – заявитель, общество, ООО «Взаимопомощь») на действия единой комиссии по осуществлению закупок департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее – уполномоченный орган, единая комиссия, комиссия) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку бетона (Реестровый номер "31.1664.18") (извещение № [0152300011918001767](#)) для нужд бюджетного учреждения города Омска «Управление дорожного хозяйства и благоустройства» (далее – заказчик),

в присутствии представителей уполномоченного органа – «...» (доверенность № 4 от 26.06.2018), «...» (доверенность № 5 от 03.08.2018);

в отсутствие представителей заявителя и заказчика, извещенных надлежащим образом о дате времени и месте рассмотрения жалобы,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 574э от 23.01.2019) жалоба заявителя, в которой указано, что единой комиссией уполномоченного органа 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) при признании заявки ООО «Взаимопомощь» не соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-665э от 24.01.2019) уполномоченным органом были представлены материалы электронного аукциона, свидетельствующие о

том, что 25.12.2018 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт ЕИС) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 833000 руб.

Протокол рассмотрения первых частей заявок от 11.01.2019 свидетельствует о том, что на участие в электронном аукционе было подано две заявки, все участники допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 14.01.2019 что в процедуре проведения электронного аукциона приняли два участника закупки, которые сделали одинаковые предложения о цене контракта 828835 руб.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 16.01.2019 следует, что заявка участника с идентификационным номером 104353433 (заявитель) признана несоответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. Победителем признан участник с идентификационным номером заявки 104311288 – общество с ограниченной ответственностью «ЗАВОД ЖБИ № 7».

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителей уполномоченного органа, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В жалобе заявителя указано: «ООО «Взаимопомощь» подало заявку 09.01.2019 года на участие в данном электронном аукционе. Вторая часть заявки содержала декларацию о принадлежности к субъектам малого предпринимательства».

«Однако заявка Заявителя признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, о чем сказано в Протоколе подведения итогов аукциона от 16.01.2019 года».

«ООО «Взаимопомощь» было зарегистрировано 26 марта 2018 года, внесена запись о государственной регистрации юридического лица в Единый реестр юридических лиц с присвоением ОГРН 1186658023672. До настоящего времени данные о Заявителе в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства не внесены. Возможная причина у налогового органа не имелось сведений о финансовой отчетности ООО «Взаимопомощь», так как данная финансовая отчетность при применении налогоплательщиком УСН сдается в налоговый орган по истечению финансового года (т.е. до 01.04.2019).

В ООО «Взаимопомощь» трудоустроено 2 человека, один из них имеет группу инвалидности (справка прилагается). Т.е. правило о трудоустройстве инвалидов, численность которых по отношению к другим работникам составляет не менее чем 50 процентов, соблюдено.

Оба сотрудника получают заработную плату в размере по 5000 руб. в месяц (оформлены каждый на 0,25 ставки)».

«Оборот денежных средств за 2018г. Менее 800 млн. рублей.

Также обращаем внимание на то, что в составе второй части заявки ООО

«Взаимопомощь» была приложена Карта предприятия ООО «Взаимопомощь», в которой указано, что организация применяет упрощенную систему налогообложения, исходя из чего Единой комиссии также можно было установить, что ООО «Взаимопомощь» является СМП (организации с оборотом свыше 800 млн. руб. численностью работников более 100 человек не имеют права применять УСН).

Таким образом, ООО «Взаимопомощь» полностью соответствует критериям отнесения субъектам малого предпринимательства, установленными Федеральным законом № 209-ФЗ от 24.07.2007 года «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» и следовательно отклонение заявки ООО «Взаимопомощь» по второй части заявок на участие в электронном аукционе является неправомерным».

Кроме того, к жалобе заявителя в подтверждение доводов были приложены, в частности следующие документы:

- Налоговая декларация по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения;
- Устав общества;
- выписка из Единого государственного реестра юридических лиц;
- карта предприятия ООО «Взаимопомощь»;
- сведения о среднесписочной численности работников за предшествующий календарный год на 01.04.2018г. (с отместкой налогового органа о направлении и о приеме);
- сведения о среднесписочной за предшествующий календарный год на 01.01.2019г. (с отметкой налогового органа о направлении и о приеме);
- налоговая декларация по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения от 16.01.2019г. (с отметкой налогового органа о направлении и о приеме);
- справка об инвалидности;
- расчетный лист «...»;
- расчетный лист «...»;
- приказ о приеме на работу «...»;
- приказ о приеме на работу «...».

Согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, в частности информация об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), установленном в соответствии с настоящим Федеральным законом (в случае, если такое ограничение установлено заказчиком).

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 пункте 1 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.**

В пункте 3.1 «Сведения о предоставлении преимуществ» документации об электронном аукционе указано: «*Преимущества предоставляются:*

- 1) *субъектам малого предпринимательства;*
- 2) *социально ориентированным некоммерческим организациям*
- 3) *организациям инвалидов в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 № 341 «О предоставлении преимуществ организациям инвалидов при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) в отношении предлагаемой ими цены контракта» (далее – Правила о предоставлении преимуществ инвалидам)».*

При этом в пункте 3.2 «Сведения об ограничении участия в определении поставщика (подрядчика, исполнителя)» 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 Федерального закона № 44-ФЗ».

Аналогичная информация содержалась в извещении о проведении электронного аукциона № [0152300011918001767](#) «Закупка у субъектов малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций».

Из указанного следует, что участниками закупки (извещение № 0152300011916000881) могли быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.

При этом из буквального толкования части 3 статьи 30 Федерального закона о контрактной системе следует, что участник закупки обязан **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 (**указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки**).

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

На основании части 1 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, информацию и электронные документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с [частью 19 статьи 68](#) настоящего Федерального закона, 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 [частью 11 статьи 24.1](#), [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, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона;

3) предусмотренном нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона.

В силу части 7 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе 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.

В протоколе подведения итогов электронного аукциона от 16.01.2019 указано, что заявка участника с идентификационным номером 104353433 (ООО «Взаимопомощь») признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе по следующему основанию:

«Не соответствует требованиям Федерального закона и документации об электронном аукционе на основании пункта 1 части 6 статьи 69 ФЗ №44-ФЗ, предоставление недостоверной информации об участнике электронного аукциона: участником продекларирована принадлежность к субъектам малого предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, однако согласно сведениям, содержащимся в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, на официальном сайте ФНС России в сети «Интернет» (<https://rmsp.nalog.ru/>) на дату подписания протокола (16.01.2019), ООО «Взаимопомощь» (ИНН 6676006189) не включено в указанный реестр».

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, в котором указано: *«Настоящей заявкой на участие в электронной процедуре определения поставщика (подрядчика, исполнителя), проводимой в соответствии с Законом № 44-ФЗ подтверждаем, что наша организация - Общество с ограниченной ответственностью «Взаимопомощь» относится к субъектам малого предпринимательства и соответствует требованиям, установленным ст. 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства Российской Федерации».*

В представленных (вх. № 739э от 28.01.2019) уполномоченным органом возражениях на доводы жалобы содержится, в том числе следующая информация:

«Единая комиссия провела проверку наличия сведений об участниках аукциона в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно сведениям, содержащимся в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, на официальном сайте ФНС России в сети «Интернет» (<https://rmsp.nalog.ru/>) ООО «Взаимопомощь» (на дату подписания протокола) не включено в указанный реестр.

Довод заявителя о том, что им в составе второй части заявки была приложена карта

предприятия ООО «Взаимопомощь», в которой казано, что организация применяет упрощенную систему налогообложения, исходя из чего единая комиссия могла установить, что ООО «Взаимопомощь» является субъектом малого предпринимательства, не может быть принят во внимание на основании следующего.

При рассмотрении настоящей жалобы речь идет не об установлении статуса субъекта малого предпринимательства ООО «Взаимопомощь» путем анализа предоставленных документов и сведений, а о наличии/отсутствии у единой комиссии оснований для принятия оспариваемого решения.

Отмечаем, что единственным уполномоченным органом, который принимает решения о соответствии индивидуального предпринимателя, юридического лица критериям отнесения к субъектам малого предпринимательства, установленным Законом № 209-ФЗ, является ФНС России, которая после проверки полученной информации, осуществляет включение сведений об индивидуальных предпринимателях, юридических лицах в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Данный вывод также следует из письма ФНС России от 08.08.2017 № ГД-4-14/15554@, согласно которому ФНС России указывает на недопустимость подтверждения территориальными налоговыми органами ФНС России принадлежности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства при отсутствии сведений о соответствующем юридическом лице, индивидуальном предпринимателе в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Подтверждение принадлежности юридического лица, индивидуального предпринимателя к субъекту малого и среднего предпринимательства осуществляется заинтересованным лицом при обращении к Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, отсутствие сведений об ООО «Взаимопомощь» в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства послужило основанием для принятия решения о несоответствии второй части заявки требованиям, установленным Законом «О контрактной системе».

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе **законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд** (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и **состоит из** настоящего Федерального закона и **других федеральных законов**, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Комиссия отмечает, что частью 1 статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (Федеральный закон о развитии малого и среднего предпринимательства) предусмотрено, что **сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4** указанного Федерального закона, **вносятся в единый реестр** субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с указанной статьей.

На основании абзаца 8 статьи 33 Федерального закона от 24.11.1995 № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» на организации, которые созданы общероссийскими общественными объединениями инвалидов, и уставный капитал которых полностью состоит из вкладов общественных организаций инвалидов, и среднесписочная численность инвалидов в которых по отношению к другим работникам составляет не менее чем 50 процентов, а доля оплаты труда инвалидов в фонде оплаты труда - не менее чем 25 процентов, распространяется действие Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" при соответствии данных организаций требованиям, установленным указанным Федеральным законом, за исключением пункта 1 части 1 статьи 4 указанного Федерального закона.

В соответствии с частью 9 статьи 4.1 Федерального закона о развитии малого и среднего предпринимательства сведения, содержащиеся в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, 10-го числа каждого месяца размещаются в сети «Интернет» на официальном сайте Федеральной налоговой службы России (далее – ФНС России) и являются общедоступными в течение пяти календарных лет, следующих за годом размещения таких сведений в сети «Интернет» на официальном сайте ФНС России.

Пунктом 6 статьи 10 Федерального закона от 29.12.2015 № 408-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что **первое размещение сведений, содержащихся в едином реестре** субъектов малого и среднего предпринимательства, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте ФНС России, **осуществляется 1 августа 2016 года**. Дальнейшее размещение сведений, содержащихся в указанном реестре, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте ФНС России осуществляется, **ежемесячно начиная с 10 сентября 2016 года**.

Согласно сведениям, содержащимся в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, на официальном сайте ФНС России в сети «Интернет» (<https://rmsp.nalog.ru/>) (далее – официальный сайт ФНС РФ), ООО «Взаимопомощь» (ИНН 6676006189) на дату 10.01.2019 **не включено** в указанный реестр.

При таких обстоятельствах, по мнению Комиссии, единая комиссия уполномоченного органа, действуя разумно и добросовестно на этапе рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе и осуществив проверку наличия сведений об обществе в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства на официальном сайте ФНС РФ, могла принять обжалуемое заявителем решение, указанное в протоколе подведения итогов № ППИ 0152300011918001767 от 16.01.2019.

Комиссия отмечает, что не обладает полномочиями на определение того обстоятельства, относятся ли хозяйствующие субъекты к субъектам малого и среднего предпринимательства, в том числе заявитель, в связи с чем руководствуется формальными требованиями Федерального закона о контрактной системе, Федерального закона о развитии малого и среднего предпринимательства и данными, размещенными на официальном сайте ФНС РФ.

При таких обстоятельствах Комиссия признает жалобу общества **необоснованной**.

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

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью «Взаимопомощь» на действия единой комиссии по осуществлению закупок департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку бетона (Реестровый номер "31.1664.18") (извещение № [0152300011918001767](#)).

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»