

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18368/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.01.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

«..»;

членов Комиссии:

«..»;

«..»;

«..»,

рассмотрев жалобу «..» (далее - Заявитель) на действия АО «ВДНХ» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по демонтажу баннера, расположенного на выявленном объекте культурного наследия «Здание павильона СССР на «ЭКСПО-67» в Монреале, 1967 г., арх. Посохин М.В., Мндоянц А.А., Тхор Б.И., 1976 г.», расположенный по адресу: проспект Мира, дом 119, строение 70 (реестровый № 32313027884, 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:

В адрес Московского УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, в том числе перенаправленная письмом ФАС России исх. от «..».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны

несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном допуске заявки Заявителя.

По мнению Заявителя, заявка должна была быть отклонена, поскольку заявка подавалась от физического лица, а документы, приложенные к ней от индивидуального предпринимателя.

Как указывает Заявитель, поскольку Закупка проводится среди **субъектов малого и среднего предпринимательства, а на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП» Заявитель зарегистрирован как физическое лицо.**

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные антимонопольным органом, пояснил, что заявка Заявителя полностью соответствовала требованиям документации.

Также Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что личные кабинеты на сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» привязываются именно к ИНН, что свидетельствует о технической невозможности наличия двух личных кабинетов (физического лица, индивидуального предпринимателя).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 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.

В силу 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 30.11.2023 в Единой информационной системе в сфере закупок (zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС), а также на сайте Оператора ЭТП размещено извещение о проведении Закупки и закупочная документация.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в процедуре от 13.12.2023 № 32313027884-02, заявка Заявителя была признана соответствующей требованиям Закупочной документации.

Пунктом 20 раздела II Информационной карты, Заказчиком установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в аукционе.

Заявка на участие в аукционе в электронной форме направляется участником аукциона в электронной форме оператору электронной площадки в форме двух электронных документов, которые подаются одновременно.

Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать:

1. Согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной торговой площадки)

При этом не допускается указание в первой части заявки на участие в аукционе в электронной форме сведений об участнике аукциона и (или) ценовом предложении.

В состав второй части заявки на участие в аукционе должны входить следующие документы:

1. Указание в заявке фирменного наименования (наименования), сведения об организационно правовой форме, места нахождения, почтового адреса (для юридического лица), фамилии, имени, отчества, паспортных данных, сведений о месте жительства (для физического лица), номера контактного телефона, адреса электронной почты участника процедуры закупки. – Анкета участника.

2. Надлежащим образом заверенная копия действующей редакции учредительных документов участника процедуры закупки (для юридических лиц).

3. Полученная не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Положением, извещения о проведении процедуры закупки выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки (для юридических лиц) либо выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенная копия такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за 6 месяцев до дня размещения в единой информационной системе в сфере закупок извещения о проведении процедуры закупки, а также допускается предоставление выписки из единого государственного реестра юридических лиц в виде электронного файла, полученного через личный кабинет налогоплательщика (<https://service.nalog.ru/vyp/>), в формате PDF подписанный электронной подписью ФНС.

4. Документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

5. Решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и если для участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора являются крупной сделкой. Решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки должно содержать указание на то, что решение выдано для участия в закупочных процедурах и содержать сумму, на которую оно выдано.

Не может являться основанием для отклонения от участия в закупке представленное участником закупки решение о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки, выданное на сумму, превышающую начальную (максимальную) цену договора или, в котором указана предельная сумма совершения крупной сделки (сделок), также превышающая начальную (максимальную) цену договора, или в котором указана информация о том, что крупной для участника является сделка на сумму свыше конкретной суммы, также превышающей начальную (максимальную) цену договора. Также не допускается отклонение от участия в закупке за неуказание в таком решении предмета

конкретной закупки и иных индивидуализирующих признаков конкретной закупочной процедуры, а равно типа сделки (поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки или обеспечения исполнения договора).

В случае, если для данного участника процедуры закупки поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющиеся предметом договора, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в процедуре закупки, обеспечения исполнения договора не являются крупной сделкой, участник процедуры закупки в заявке указывает о том, что данная сделка не является для него крупной.

В случае, если получение указанного решения до истечения срока подачи заявок на участие для участника процедуры закупки невозможно в силу необходимости соблюдения установленного порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится принятие решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупных сделок, участник процедуры закупки обязан представить письмо, содержащее обязательство в случае признания его победителем процедуры закупки представить вышеуказанное решение до момента заключения договора.

6. Документы (копии документов или декларация), подтверждающие соответствие участника процедуры закупки общеобязательным требованиям и условиям допуска к участию в процедуре закупки.

Заявка на участие в аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого заключается договор.

Комиссия, изучив заявку Заявителя, установила наличие следующих документов: Анкета участника (информация об участнике закупок) на индивидуального предпринимателя «..»; Выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей на индивидуального предпринимателя «..»; Декларация, подписанная индивидуальным предпринимателем «..»; Информационное письмо, что для индивидуальных предпринимателей, в соответствии с действующим законодательством, не требуется согласие на совершение или одобрение крупной сделки; Сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на индивидуального предпринимателя «..»; Свидетельство на «..» о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 26.07.2016.

Таким образом, заявка Заявителя соответствовала требованиям, установленным документацией к содержанию, форме, оформлению и составу заявки.

При этом на заседании Комиссии Заявитель подтвердил, что его заявка соответствует требованиям Закупочной документации к составу и содержанию заявок.

Комиссия также установила, что исходя из указанных документов, Комиссия отмечает, что заявка Заявителя была подана от **индивидуального предпринимателя «..»**.

Дополнительно Комиссия отмечает, что заявка Заявителя, поданная посредством функционала электронной площадки, была подписана электронной цифровой подписью **индивидуального предпринимателя «...»**.

В соответствии с частью 2 статьи 11 Налогового кодекса Российской Федерации от 31.07.1998 № 146-ФЗ, индивидуальные предприниматели - физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, главы крестьянских (фермерских) хозяйств. Физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуальных предпринимателей в нарушение требований гражданского законодательства Российской Федерации, при исполнении обязанностей, возложенных на них настоящим Кодексом, не вправе ссылаться на то, что они не являются индивидуальными предпринимателями.

Также пунктом 1.6 Закупочной документации установлено, что участник закупки (аукциона) – любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее – офшорная компания), **или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.**

Более того, отклоняя доводы Заявителя о невозможности его участия в закупке, поскольку Закупка проводится среди **субъектов малого и среднего предпринимательства, а на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП» Заявитель зарегистрирован как физическое лицо, Комиссия считает необходимым отметить следующее.**

Пунктом 1 статьи 3 Закона Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон № 209-ФЗ) определено, что субъекты малого и среднего предпринимательства - хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям, сведения о которых внесены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу пункта 1 статьи 4.1 Закон № 209-ФЗ сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 данного Закона, вносятся в Реестр в соответствии с данной статьей.

Таким образом, законодатель окончательно закрепил юридическое

подтверждение статуса такого субъекта фактом включения сведений о нем в Реестр.

Информация, содержащаяся в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, и формируемые на основе таких данных сведения из реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, в полной мере подтверждают, что лицо, сведения о котором включены в такой реестр, относится к субъектам малого или среднего предпринимательства.

Комиссия Управления обратившись к Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, на официальном сайте Федеральной налоговой службы России в сети «Интернет» (<https://rmsp.nalog.ru>), установила, что сведения о Заявителе (ИНН: 772850155126) по состоянию на настоящий момент включены в указанный реестр.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что регистрация Заявителя на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП» в качестве физического лица, не может свидетельствовать о невозможности его участия в оспариваемой Закупке.

В рассматриваемом случае заявка Заявителя соответствовала требованиям документации, установленным к участнику и содержанию, форме, оформлению и составу заявки, а равно у Заказчика имелись основания для допуска такой заявки.

Иных доказательств несоответствия своей заявки требованиям документации Заявителем не представлено.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика о допуске заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или

недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «..» на действия АО «ВДНХ» «..» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от «..».

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.