



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Ростовской области**

пр. Ворошиловский, 2/2, офис 403
г. Ростов-на-Дону, 344006
тел. (863) 263-31-04, факс (863) 240-99-59
e-mail: to61@fas.gov.ru

27.05.2021 № 12494/05

На № _____ от _____

Заявитель:
ИП Шишов В.А.
Тепlostroy572456@mail.ru

Заказчик:
АО ТЕПЛОЭНЕРГЕТИЧЕСКОЕ
ПРЕДПРИЯТИЕ
ТЕПЛОВЫХ СЕТЕЙ "ТЕПЛОЭНЕРГО"
ул. Ломакина, 23
Корп. А
п. Таганрог, Ростовская область, 347900
it-tepts@pbox.ttn.ru

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена: «24 мая 2021 г.»

В полном объеме решение изготовлено: «27 мая 2021 г.»

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – **Ростовское УФАС России**) по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – **Закон о закупках**), в составе:

Председатель Комиссии:

Кожемяко Н.А. – заместитель руководителя Ростовского УФАС России – начальник отдела по борьбе с картелями

Члены Комиссии:

Иваненко И.С. – заместитель начальника отдела по борьбе с картелями Ростовского УФАС России;

Устинцова А.В. – специалист 1 разряда отдела по борьбе с картелями Ростовского УФАС России,

рассмотрев посредством использования системы видеоконференц-связи с участием представителя ИП Шишова В.А. (Заявителя), в присутствии представителей АО «ТЕПЛОЭНЕРГЕТИЧЕСКОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ТЕПЛОВЫХ СЕТЕЙ "ТЕПЛОЭНЕРГО" (Заказчика), дело №061/07/3-143/2021, возбужденное по жалобе ИП Шишова В.А., на действия АО «ТЕПЛОЭНЕРГЕТИЧЕСКОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ТЕПЛОВЫХ СЕТЕЙ "ТЕПЛОЭНЕРГО" при проведении запроса котировок, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110210180 на право заключения договора «Демонтаж металлической дымовой трубы Н=20,3м. d 0,7м. по адресу: г. Таганрог, ул. Петровская, 68б, демонтаж металлической дымовой трубы Н=25,4м. d 0,8м. по адресу: г. Таганрог, ул. Греческая, 48», выразившиеся в нарушении Заказчиком положений Закона о закупках,

007265

УСТАНОВИЛА:

Жалоба ИП Шишова В.А. поступила в Ростовское УФАС России 14.05.2021 г.

В поданной жалобе Заявитель ссылается на нарушение Заказчиком Закона о закупках. В частности, Заявитель указывает на необоснованное отклонение поданной им заявки, поскольку обязанность по предоставлению индивидуальным предпринимателем решения об одобрении или о совершении крупной сделки не предусмотрена ни закупочной документацией, ни действующим законодательством.

Заказчик представил письменные пояснения на жалобу, в которых указал на то, что рассматриваемый запрос котировок был проведен в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ТЕПЛОЭНЕРГЕТИЧЕСКОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ТЕПЛОВЫХ СЕТЕЙ "ТЕПЛОЭНЕРГО" и закупочной документацией.

Представитель Заявителя на рассмотрении данного дела поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Представители Заказчика, присутствовавшие на рассмотрении данного дела, поддержали позицию, изложенную в письменных возражениях.

Комиссия, заслушав представителей сторон, по результатам рассмотрения жалобы установила следующее.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что 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 (далее - положение о закупке).

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 утверждается: высшим органом управления государственной корпорации или государственной компании в случае, если заказчиком выступает государственная корпорация или государственная компания.

В соответствии с ч.10 ст.3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2) утратил силу. - Федеральный закон от 31.12.2017 N 505-ФЗ;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной

информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Извещение о проведении запроса котировок № 32110210180 на право заключения договора «Демонтаж металлической дымовой трубы Н=20,3м. d 0,7м. по адресу: г.Таганрог, ул.Петровская, 68б, демонтаж металлической дымовой трубы Н=25,4м. d 0,8м. по адресу: г.Таганрог, ул.Греческая, 48» был размещен на официальном сайте закупок 20.04.2021 г.

На участие в данной закупке были подано 9 заявок, в том числе и от ИП Шишова В.А.

В соответствии с итоговым протоколом Комиссии от 13.05.2021 г. победителем признано ООО «ПромЭкоБезопасность».

Заявка ИП Шишова В.А. отклонена на основании п.7.1.6 раздела 7 Документации по причине отсутствия в первой части заявки решения об одобрении или о совершении крупной сделки.

Требования к участникам определены в закупочной документации, которая в установленном законом порядке была размещена на официальном сайте закупок.

Так, в соответствии с п.7.1.6. закупочной документации, участник представляет решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица, и если для участника стоимость предмета закупки является крупной сделкой. Если данная сделка не является крупной в соответствии с действующим законодательством и /или уставными документами, предоставляется справка в свободной форме за подписью руководителя предприятия и главного бухгалтера, декларирующая, что данная сделка не является для организации крупной сделкой.

Федеральными законами, которыми установлены условия и правила предоставления решения о совершении или одобрении крупной сделки, являются:

- Федеральный закон от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (с изменениями и дополнениями);

- Федеральный закон от 03.11.2006 г. № 174-ФЗ "Об автономных учреждениях" (с изменениями и дополнениями);

- Федеральный закон от 14.11.2002 г. № 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" (с изменениями и дополнениями);

- Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (с изменениями и дополнениями);

- Федеральный закон от 19.07.1998 г. № 115-ФЗ "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)" (с изменениями и дополнениями);

- Федеральный закон от 12.01.1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" (с изменениями и дополнениями);

- Федеральный закон от 26.12.1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (с изменениями и дополнениями).

Согласно части 1 статьи 23 Гражданского кодекса РФ индивидуальным предпринимателем является гражданин (физическое лицо), который имеет право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, нормами действующего законодательства установлено, что индивидуальный предприниматель - это физическое лицо (а не юридическое), имеющее право заниматься предпринимательской деятельностью (то есть деятельностью, основной целью которой является получение прибыли) с момента регистрации такого лица в качестве в соответствующем государственном органе.

Следовательно, для индивидуального предпринимателя, являющегося физическим лицом, в составе заявки предоставление решения об одобрении крупной сделки не требуется, так как индивидуальный предприниматель в силу закона действует самостоятельно, от своего имени и в своих интересах.

Под действие вышеуказанных федеральных законов в части предоставления решения о совершении или одобрении крупной сделки индивидуальный предприниматель не подпадает.

При этом закупочной документацией Заказчика также не установлено требований о предоставлении согласия на совершение крупной сделки индивидуальными предпринимателями.

Согласно ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Предоставленное заказчику право самостоятельно определять порядок оценки и сопоставления заявок не освобождают его от обязанности при формировании документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Установление Заказчиком в документации конкретных требований к предоставлению документов, подтверждающих соответствие заявленным требованиям (критериям оценки), является необходимым для участников закупочных процедур, поскольку их наличие не только соответствует принципам открытости и прозрачности закупок, но и является стимулирующим фактором при подаче заявок, а также направлено на поддержание конкуренции, нивелирование споров и разногласий участников и заказчика при подведении итогов.

Право требовать от участников закупки документы, не предусмотренные закупочной документацией (осуществлять оценку заявки участника), у закупочной комиссии отсутствовало.

Предъявив к участнику (ИП Шишову В.А.) требования, не предусмотренные ни документацией, ни действующим законодательством, Заказчик (Комиссия Заказчика) нарушил (ла) ч. 6 ст. 3 Закона о закупках.

Кроме того, данные действия Заказчика (Комиссии Заказчика) нарушают принципы информационной открытости закупки, равноправия, справедливости по отношению к участникам закупок, закрепленные в ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Как следует из ч. 20 ст. 18.1 Закона о конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

В связи с вышеуказанным и руководствуясь положениями Закона о закупках, частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Шишова В.А. обоснованной.
2. Признать Заказчика (Комиссию Заказчика) – АО «ТЕПЛОЭНЕРГЕТИЧЕСКОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ТЕПЛОВЫХ СЕТЕЙ "ТЕПЛОЭНЕРГО" нарушившим (ей) ч.1, ч.6 ст.3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику (Комиссии Заказчика) - АО «ТЕПЛОЭНЕРГЕТИЧЕСКОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ ТЕПЛОВЫХ СЕТЕЙ "ТЕПЛОЭНЕРГО" обязательное для исполнения предписание:
 - об отмене протоколов, сформированных в ходе проведения запроса котировок, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110210180;
 - о пересмотре первых частей заявок, поданных на участие в запросе котировок, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 32110210180, с учетом требований настоящего решения и Закона о закупках;
 - о продолжении дальнейшей процедуры закупки № 32110210180.
4. Рассмотреть вопрос о привлечении к административной ответственности Заказчика (виновных лиц Заказчика).

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

Председатель комиссии

Члены комиссии

Н.А. Кожемяко

И.С. Иваненко

А.В. Устинцова