

|  |
| --- |
| **УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**  **ПО НЕНЕЦКОМУ АВТОНОМНОМУ ОКРУГУ** Р Е Ш Е Н И Е 14 февраля 2022 года № 083/07/18.1-2/2022  г. Нарьян-Мар |

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу (далее - Комиссия Ненецкого УФАС России, комиссия) по рассмотрению жалобы в порядке, предусмотренном статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – закон о Защите конкуренции) в составе: Председатель Комиссии:– руководитель Управления; Члены Комиссии:– ведущий специалист-эксперт Управления; – специалист 1 разряда Управления (далее — Комиссия контрольного органа), рассмотрев жалобу ООО ТД «РЭМ» (далее — Заявитель, Общество) на действия заказчика – Нарьян-Марского муниципального унитарного предприятия объединенных котельных и тепловых сетей (166000, г. Нарьян-Мар, ул. Рабочая, д. 18, корп. А) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку люков смотровых колодцев для нужд Нарьян-Марского МУ ПОК и ТС (извещение № 32211060322), представленные документы и сведения, в присутствии представителей Заказчика, в отсутствии представителей Общества,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу поступила жалоба ООО ТД «РЭМ» на действия заказчика – Нарьян-Марское муниципальное унитарное предприятие объединенных котельных и тепловых сетей (166000, г. Нарьян-Мар, ул. Рабочая, д. 18, корп. А) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку люков смотровых колодцев для нужд Нарьян-Марского МУ ПОК и ТС (извещение № 32211060322).

Из жалобы следует, что при проведении аукциона в электронной форме в нарушение норм Закона о закупках, Заказчик отклонил вторую часть победителя аукциона, заявителя, указан на то, что заявка заявителя не соответствует, указав: «Несоответствие участника закупки требованиям, установленным в пп.ж п.3.3 раздела 3 части 1 документации «требование у участнику, принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства (СМСП)» - отсутствие участника в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Отклонение участника на основании пп.2 п.7.1.6.раздела 7 части 1 документации.». В то время как, заявителем во второй части заявки участником была приложена декларация об отнесении его к субьектам малого и среднего предпринимательства.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении аукциона в электронной форме Заказчик действовал в соответствии с требованиями норм действующего законодательства Российской Федерации и Положением о закупке.

Жалоба рассмотрена комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Согласно ч. 2 ст. 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 установленного 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.

Пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках установлено: любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном [статьей 18.1](consultantplus://offline/ref=A9A8CD757F1976EEBF24A3142752EA8B0CE155E9AB77B5BEA39CABA66A0D66EC0E47D3BE8B5C385E35D598C7553F8EDD10B41734C9O0m1K) 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, в том 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.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением  
о закупках товаров, работ, услуг Нарьян-Марского МУ ПОК и ТС, утвержденным и.о. директора Нарьян-Марского МУ ПОК и ТС Голишевским Г.Ф. (Приказ №157-П от 24.06.2021).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](consultantplus://offline/ref=25C00FC65AB981543F0854A7AE1E95C5C3FB8A28FDD1DE1296006AAE68073B1AFC778164a4jAI) и [16](consultantplus://offline/ref=25C00FC65AB981543F0854A7AE1E95C5C3FB8A28FDD1DE1296006AAE68073B1AFC7781664A55DCA9a1j3I) статьи 4 Закона о закупках.

24.01.2022 года (с изменениями от 28.01.2022) на официальном сайте [www.rts-tender.ru](http://www.rts-tender.ru/) в сети Интернет (далее - официальный сайт) опубликовано извещение № 32211060322 и документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку люков смотровых колодцев для нужд Нарьян-Марского МУ ПОК и ТС, утвержденная Директор Н-М МУ ПОК и ТС Н. Н. Бетхер. Начальная (максимальная) цена 623 274,90 (Шестьсот двадцать три тысячи двести семьдесят четыре) рубля 90 копеек, в том числе НДС 20% – 103879,15 (Сто три тысячи восемьсот семьдесят девять) рублей 15 копеек. На участие в закупке подано 3 заявки.

Рассмотрев представленные материалы, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ненецкого УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 6 статьи 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.

На основании пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, Правительством Российской Федерации устанавливаются особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Соответствующие особенности установлены Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 N 1352 "Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (вместе с "Положением 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", "Требованиями к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства") (далее - Постановление N 1352).

Согласно пункту 4 Постановления N 1352, закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников, которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с п. 1.1 части 1 Раздела IX Положения о закупке, Заказчик осуществляет закупки у СМСП в соответствии с настоящим Положением с учетом требований постановления Правительства № 1352.

Согласно п. 2.1 ч. 2 Раздела IX Положения о закупке, принадлежность участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства подтверждается наличием соответствующей информации в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства. Информацию и документы, которые свидетельствуют о данном статусе, представлять не требуется.

В соответствии с подпунктом ж) пункта 3.3 раздела 3 части 1 Документации на проведение открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субьекты малого и среднего предпринимательства на поставку люков смотровых колодцев для нужд Нарьян-Марского МУ ПОК и ТС, к участникам открытого аукциона предъявляются следующие обязательные требования: в том, числе принадлежность участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства. – документы (их копии), подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям законодательства РФ и аукционной документации к лицам, которые осуществляют поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Согласно пункту 24 Информационной карты открытого аукциона в электронной форме, преимущества субъектам малого и среднего предпринимательства (СМСП) – установлено.

В соответствии с подпунктом ж) пункта 25 Информационной карты открытого аукциона в электронной форме, к участникам открытого аукциона предъявляются обязательные требования: в том, числе принадлежность участника закупки к субъектам малого и среднего предпринимательства. – документы (их копии), подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям законодательства РФ и аукционной документации к лицам, которые осуществляют поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно п. 8.1, 8.2 ч. 8 Раздела II Положения о закупке, Комиссия по закупкам отказывает участнику закупки в допуске к участию в процедуре закупки в следующих случаях:

1) выявлено несоответствие участника хотя бы одному из требований, перечисленных в пункте 7.1 статьи 7 раздела II настоящего Положения;

2) участник закупки и (или) его заявка не соответствуют иным требованиям документации о закупке (извещению о проведении запроса котировок) или настоящего Положения;

3) участник закупки не представил документы, необходимые для участия в процедуре закупки;

4) в представленных документах или в заявке указаны недостоверные сведения об участнике закупки и (или) о товарах, работах, услугах;

5) участник закупки не предоставил обеспечение заявки на участие в закупке, если такое обеспечение предусмотрено документацией о закупке.

Если выявлен хотя бы один из фактов, указанных в пункте 8.1 статьи 8 раздела II настоящего Положения, комиссия по закупкам обязана отстранить участника от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора.

Пунктами 7.1.2., 7.1.6. раздела 7 части 1 Документации на проведение открытого аукциона установлено: закупочной комиссией на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе принимается решение о соответствии или о несоответствии заявки на участие в аукционе требованиям, установленным документацией об аукционе, в порядке и по основаниям, которые предусмотрены настоящим разделом. Для принятия указанного решения закупочная комиссия также рассматривает содержащиеся в реестре участников закупки, получивших аккредитацию на электронной площадке, сведения об участнике закупки, подавшем такую заявку на участие в аукционе.

Заявка на участие в аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией на проведение аукциона, в случае:

1) непредставления документов, определенных пунктом 3.2 настоящей документации, с учетом документов, ранее представленных в составе первых частей заявок на участие в аукционе, отсутствия документов или их несоответствия требованиям документации на проведение аукциона, а также наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки;

2) несоответствия участника закупки требованиям, установленным в настоящей документации.

Согласно Протоколу рассмотрения вторых частей заявок аукциона № 2282670, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 03.02.2022 заявка №1 (ООО ТД «РЭМ») не соответствует требованиям Документации, ввиду несоответствия участника закупки требованиям, установленным в пп.ж п.3.3 раздела 3 части 1 документации «требование у участнику, принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства (СМСП)» - отсутствие участника в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (сайт https://ofd.nalog.ru/). Отклонение участника на основании пп.2 п.7.1.6.раздела 7 части 1 документации.

Как следует из положений статьи 1 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в российской федерации" (далее - Закон о развитии предпринимательства) указанный закон в частности определяет понятия субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона о развитии предпринимательства, субъекты малого и среднего предпринимательства - хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными Законом о развитии предпринимательства, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям, сведения о которых внесены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

На основании ч. 1 ст. 4.1 Закона о развитии малого и среднего предпринимательства 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.

В соответствии с ч. 4 ст. 4.1 Закона о развитии малого и среднего предпринимательства внесение сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и исключение таких сведений из указанного реестра осуществляются уполномоченным органом на основании сведений, содержащихся в едином государственном реестре юридических лиц, едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, представленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах сведений о среднесписочной численности работников за предшествующий календарный год, сведений о доходе, полученном от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, сведений, содержащихся в документах, связанных с применением специальных налоговых режимов в предшествующем календарном году, а также сведений, представленных в уполномоченный орган в соответствии с частями 5 и 6 ст. 4.1 Закона о развитии малого и среднего предпринимательства.

Так, в соответствии с п. 1 ч. 5 ст. 4.1 Закона о развитии предпринимательства сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным ст. 4 названного закона (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным ч. 3 ст. 4 упомянутого закона), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года на основе указанных в ч. 4 указанной статьи сведений, имеющихся у уполномоченного органа по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

В силу ч. 4 ст. 4 Закона о развитии предпринимательства, категория субъекта малого или среднего предпринимательства изменяется в случае, если предельные значения выше или ниже предельных значений, указанных в п. 2 и 3 ч. 1.1 ст. 4 Закона о развитии предпринимательства, в течение трех календарных лет, следующих один за другим, при условии, что иное не установлено ст. 4 Закона о развитии предпринимательства.

Таким образом, основной признак субъекта малого предпринимательства заключается не в формальном декларировании таким субъектом своего соответствия нормам Закона о развитии предпринимательства, а в фактическом таком соответствии.

Комиссией Ненецкого УФАС России установлено, что в состав заявки участником ООО ТД «РЭМ» представлена декларация о принадлежности участника к субъектам малого предпринимательства в виде информационного письма.

В свою очередь Комиссия Управления не обладает полномочиями на определение того обстоятельства, относятся ли хозяйствующие субъекты к субъектам малого и среднего предпринимательства, в том числе ООО ТД «РЭМ», в связи с чем руководствуется формальными требованиями Закона о закупках, Закона о развитии предпринимательства и данными, размещенными на официальном сайте Федеральной налоговой службы Российской Федерации. При этом Комиссия Управления также отмечает, что правовые основания для игнорирования требования п. 1 ст. 3 Закона о развитии предпринимательства или отнесения его к несущественным при определении факта принадлежности хозяйствующих субъектов к категории малого предпринимательства у Комиссии Управления отсутствуют.

Кроме того, факт отсутствия Общества в реестре субъектов малого предпринимательства также был проверен Комиссией Управления.

В материалы дела ООО ТД «РЭМ» представлена декларация о соответствии критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, которая направлена Обществом в адрес ИФНС России №17 по г. Челябинску и получена Инспекцией 10.02.2022, таким образом позже Протокола подведения итогов аукциона, который размещен 03.02.2022 г.

№ 2282670, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что решение аукционной комиссии Заказчика в части признания заявки ООО ТД «РЭМ» несоответствующей требованиям аукционной документации, Положению о закупке и положениям Закона о закупках является правомерным.

Руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО ТД «РЭМ» (далее — Заявитель, Общество) на действия заказчика – Нарьян-Марского муниципального унитарного предприятия объединенных котельных и тепловых сетей (166000, г. Нарьян-Мар, ул. Рабочая, д. 18, корп. А) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку люков смотровых колодцев для нужд Нарьян-Марского МУ ПОК и ТС (извещение № 32211060322) необоснованной.

*Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.*

Председатель комиссии

Члены комиссии