

Решение №024/07/3-655/2023

27 марта 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 (далее – Комиссия Красноярского УФАС России), рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) жалобу ИП на действия организатора закупки – КГАУ «Социально-оздоровительный центр «Тесь» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку кисломолочной продукции в ассортименте (извещение № 32312167667) (далее - закупка), установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России 10.03.2023 поступила жалоба ИП на действия организатора закупки, выразившиеся в составлении закупочной документации с нарушением законодательства Российской Федерации.

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

Рассмотрение жалобы переносилось с 15:00 часов 20.03.2023 до 17:00 часов 27.03.2023 в связи с необходимостью получения от организатора закупки документов и сведений, необходимых для принятия решения по жалобе, а также ходатайством организатора закупки о рассмотрении жалобы посредством интернет-видеоконференции (указанное было ходатайство удовлетворено).

Жалоба рассмотрена в отсутствие ИП, представителя КГАУ «Социально-оздоровительный центр «Тесь», должным образом уведомленных о дате, времени и способе рассмотрения жалобы.

Согласно доводам жалобы организатором закупки в закупочной документации установлены требования к предоставлению документов и сведений, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

(далее – Закон №223-ФЗ).

Также из доводов жалобы следует, что пункт 3.1.4 проекта договора содержит требования, отмененные Постановлением Главного государственного санитарного врача России от 20.11.2020 № 36, Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 29.04.2020 № 12 «О внесении изменения в санитарные правила СП 2.3.6.1066-01 «Санитарно-эпидемиологические требования к организациям торговли и обороту в них продовольственного сырья и пищевых продуктов» признано утратившим силу с 1 января 2021 года. Следовательно, ссылка на положения документа, утратившего силу, и включение его положений в проект договора не соответствует закону.

Организатор закупки представил возражения на доводы жалобы, в которых указал, что требования к представлению документов и сведений, установленные в закупочной документации соответствуют Положению о закупках, пунктам 2, 9, 16 части 10 статьи 4, части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ и требованиям, установленным в части 19.1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, не противоречат. Установленные в пункте 3.1.4 проекта договора требования к транспортным средствам для трассировки пищевой продукции не противоречат действующему законодательству Российской Федерации и соответствуют потребностям заказчика, с учетом специфики его деятельности по организации отдыха и оздоровления детей и взрослых.

Комиссия Красноярского УФАС России, рассмотрев представленные документы и сведения, документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Закона №223-ФЗ, на основании утвержденного во исполнение части 1 статьи 2 Закона №223-ФЗ Положения о закупках.

Из положений закупочной документации следует, что участниками обжалуемой закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Требования и особенности проведения закупки среди субъектов малого и среднего предпринимательства определены в статье 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Так, в частях 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ определен перечень требований к документам и сведениям, предоставляемым участниками закупки, который может быть установлен организатором закупки в закупочной документации.

При этом, в части 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ установлен запрет на установление в документации о конкурентной закупке обязанности по представлению в заявке на участие в закупке информации и документов, не предусмотренных частями 19.1 и 19.2 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Из анализа закупочной документации следует, что требования к сведениям и документам, предоставляемым участником закупки в составе заявки, установлены в пункте 5.2.1 таблицы Информационной карты закупочной документации.

В частности, в пункте 5.2.1 таблицы Информационной карты закупочной документации установлены требования о представлении в составе заявки участника закупки, в том числе:

1) копии выписки из единого государственного реестра юридических лиц, которая получена не ранее чем за один месяц до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении закупки, надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации индивидуальных предпринимателей, в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица), или копии выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, которая получена не ранее чем за один месяц до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении закупки, надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица и физического лица в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица);

2) копии документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени участника процедуры закупки - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании, копия приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени участника процедуры закупки без доверенности);

3) сведения о финансовом состоянии участника закупки;

4) информации, подтверждающей добросовестность участника закупки;

5) письменного согласия субъекта на обработку персональных данных.

Вышеуказанные документы и сведения в пунктах 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ не поименованы. Таким образом, установив в закупочной документации требование о представлении в составе заявки вышеуказанных документов и сведений, организатор закупки нарушил требования пункта 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Доводы организатора закупки о правомерности установления вышеуказанных требований к предоставлению документов и сведений, со ссылками на Положение о закупках, пункты 2, 9, 16 части 10 статьи 4, части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, отклонены Комиссией Красноярского УФАС России, поскольку Закон № 223-ФЗ содержит специальную норму, регламентирующую порядок осуществления закупок среди субъектов малого и среднего предпринимательства (статья 3.4 Закона № 223-ФЗ), и, в таком случае, положения пунктов 2, 9, 16 части 10 статьи 4, части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, в части урегулированной статьей 3.4 Закона № 223-ФЗ, на порядок проведения закупок среди субъектов малого и среднего предпринимательства не распространяются. Кроме того, наличие в Положении о закупках положений, позволяющих установить в закупочной документации требования о предоставлении в составе заявки участника закупки документов и сведений, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, не освобождает организатора закупки от соблюдения запрета, установленного в части 19.3 статьи 3.4 Закона

Пункт 3.1.4 проекта договора, обжалуемый подателем жалобы, содержат требования к поставщику и требованиями, предъявляемыми к участникам закупки, не являются, на допуск/недопуск до участия в закупке, на порядок оценки заявок участников закупки не влияют. Соответственно, обжалуемые подателем жалобы требования пункта 3.1.4 проекта договора являются условиями исполнения договора и нормами Закона № 223-ФЗ не регулируются. Порядок исполнения договора регулируется нормами Гражданского кодекса Российской Федерации.

Так, пунктом 1 статьи 417 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательство прекращается полностью или в части, если в результате издания акта органа государственной власти или органа местного самоуправления исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично. Таким образом, обязательство, исполнение которого невозможно в силу закона, прекращается.

Согласно статье 180 Гражданского кодекса Российской Федерации недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, следовательно, установление требования, исполнение которого невозможно в силу действующего законодательства не влечет недействительность и неисполнимость договора в целом.

На этапе заключения и исполнения договора, в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, возможно внесение изменений в договор, в том числе, в связи с изменениями законодательства, что свидетельствует о возможности сторон договора внести изменения в пункт 3.1.4 проекта договора, если в данном пункте содержатся требования, несоответствующие законодательству Российской Федерации, действующему на момент заключения договора.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России приходит к выводу, что в обжалуемых действиях организатора закупки отсутствуют нарушения порядка организации и проведения аукциона.

Часть 29 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, на которую ссылается податель жалобы, содержит требование о том, что договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Запрет на внесение изменений в договор, на этапе его заключения, в частности, в связи с изменениями законодательства Российской Федерации, часть 29 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ не содержит.

На основании изложенного и, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Красноярского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП на действия организатора закупки – КГАУ «Социально-оздоровительный центр «Тесь» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку кисломолочной продукции в ассортименте (извещение № 32312167667) обоснованной.

2. Признать организатора закупки нарушившим требования части 19.3 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

3. Выдать организатору закупки предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в закупочную документацию.

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

