

ГАУ «Региональный центр спортивных сооружений Кузбасса»

<...>

ПРОТОКОЛ № 042/04/7.32.3-339/2023

об административном правонарушении

«22» марта 2023 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Протокол составлен главным специалистом-экспертом отдела ЖКХ, транспорта и связи Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) <...> в отношении государственного автономного учреждения «Региональный центр спортивных сооружений Кузбасса» (ИНН 4205382140 / КПП 420501001, ОГРН 1194205014739, дата регистрации 05.07.2019, юридический адрес: 650066, г. Кемерово, пр. Притомский, зд.12) (далее – ГАУ «РЦССК»), извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола, что подтверждается имеющимися в деле материалами.

Событие административного правонарушения и его квалификация:

В результате рассмотрения жалоб ООО «Альянс-К» № 042/07/3-1389/2022 и ООО «Крафт Рус Спорт» № 042/07/3-1402/2022, состоявшегося 16.11.2022, заказчик - ГАУ «РЦССК» (Заказчик) признан нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – ФЗ № 223-ФЗ) при проведении закупки посредством конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на изготовление и поставку брендированной экипировки, извещение о проведении которого опубликовано 01.11.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) по адресу: <http://zakupki.gov.ru> под № 32211801467 (далее – Закупка).

Нарушение выразилось:

в установлении конкурсной документацией Закупки, в противоречие частям 19.2, 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках, требования о необходимости наличия у участников Закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии», которое является основанием отказа в допуске к участию в Закупке;

во включение в критерии оценки заявок на участие в Закупке конкурсной документации Закупки требования о наличии у заявителей на участие в Закупке прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» для изготовления товара, предоставленных правообладателем - Комитетом Игр, несмотря на то, что в силу пункта 5.4 закупочной документации, и пункта 10.1 проекта договора перед началом выполнения 2-4 этапов договора в течение 3-х рабочих дней с даты заключения договора Поставщик (победитель торгов в рамках Закупки) обязуется предоставить Заказчику документы, подтверждающие наличие указанных прав,

поскольку победитель в любом случае обязан будет оформить такие права до исполнения договора. Вместе с тем включение данных требований предоставляет не предусмотренные законодательством РФ преимущества лицам, имеющим указанные права до окончания срока подачи заявок. Кроме того, установлено, что требование о необходимости наличия у участников Закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» до подачи заявки на участие в Закупке является, как минимум для ООО «Крафт Рус Спорт», неисполнимым.

28.10.2022 на официальном сайте ЕИС по адресу: <https://zakupki.gov.ru>, размещено извещение о проведении Закупки, а также закупочная документация.

01.11.2022, 08.11.2022 и 14.11.2022 опубликованы изменения, внесенные в конкурсную документацию и извещение о проведении Закупки, в связи с чем дважды переносилась дата окончания срока приема заявок.

Согласно извещению о проведении Закупки и закупочной документации:

заказчик Закупки: ГАУ «РЦССК»;

способ размещения Закупки: конкурс в электронной форме (для субъектов малого и среднего предпринимательства);

предмет Закупки: изготовление и поставка брендированной экипировки в рамках проведения II зимних международных спортивных игр «Дети Азии»;

начальная (максимальная) цена (НМЦ) договора: 41 165 569,64 руб.;

дата окончания подачи заявок: 23.11.2022 до 05:00 по московскому времени;

дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок: 23.11.2022;

дата окончания срока рассмотрения вторых частей заявок: 24.11.2022;

дата и время подведения итогов Закупки: 24.11.2022;

место подачи заявок: электронная площадка РТС-Тендер - <http://www.rts-tender.ru>;

требования к участникам закупки установлены в пункте 18 закупочной документации, подпунктом 18.2 которого, в том числе,

установлены следующие требования:

- обладание участником Закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты;
- обладание участником Закупки правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора;

согласно пункту 8.1 закупочной документации заявка на участие в конкурсе в электронной форме состоит из двух частей и ценового предложения. Заявка предоставляется в электронном виде и должна быть составлена в соответствии с формами документов, установленными Приложением № 4 «Формы документов заявки на участие в Конкурсе в электронной форме» к Документации. Первая часть заявки на участие в Конкурсе в электронной форме, должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке (пункт 8.2 закупочной документации);

требования к содержанию второй части заявки на участие в Закупке установлены в пункте 8.3 закупочной документации, согласно литерам ж), з) подпункта 8, подпункту 12 которого, вторая часть заявки на участие в Закупке должна включать в себя, в том числе: декларацию (форма № 7 Приложения 4 к конкурсной документации), подтверждающую на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием СМСП:

- обладание участником конкурентной закупки с участием СМСП исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты;
- обладание участником конкурентной закупки с участием СМСП правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора;

документы, подтверждающие квалификацию участника конкурса, наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, наличие у участника закупок производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иных показателей, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, а именно наличие у участника закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии»;

подпунктом 20 пункта 8 закупочной документации установлен порядок допуска к участию в Закупке, согласно которому невыполнение требований настоящего пункта участником закупки при оформлении заявки на участие в закупке, является основанием для отклонения такой заявки ввиду несоответствия ее требованиям документации о закупке. В силу подпунктов 6, 7 пункта 8 закупочной документации для участия в Конкурсе в электронной форме Участник закупки должен подготовить Заявку, соответствующую требованиям, указанным в Документации и извещении о закупке. Перечень документов, входящих в заявку, указывается в Документации о закупке. Документы заявки, должны отвечать требованиям к форме, оформлению и содержанию, установленным извещением и Документацией о закупке;

согласно пункту 22 закупочной документации Закупки оценка заявок осуществляется с использованием следующих стоимостных и нестоимостных критериев оценки:

№ п/п	Критерии (показатели) оценки заявок	Значимость критерия (показателя) оценки (%)	Коэффициент значимости критерия (показателя) оценки
1	Стоимостные критерии: Цена контракта	40	0,4
2	Нестоимостные критерии: Показатели		
2.1	наличие у участника закупок опыта поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг	30	0,3
2.2	Наличие у участника закупок производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых ресурсов и иных показателей, необходимых для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, а именно	30	0,3
	наличие у участника закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии»		
	Сумма величин значимости критериев	100%	1

в силу пункта 22.2 закупочной документации оценка заявок по критерию «Наличие опыта поставки товара» (НЦБ1): рассматривается общая стоимость исполненных участником закупки контрактов (договоров) на поставку товара аналогичного характера (поставка экипировки для международных спортивных соревнований), исполненных в период с 2019 по 2022 годы включительно. Максимальное количество набранных баллов (НЦБmax1) – 30 баллов. Значимость критерия: 30%. Количество баллов, присуждаемое заявке по данному критерию, определяется следующим образом:

при цене исполненного контракта 30 874 177,23 рублей (75% НМЦ) и более участнику закупки присваивается 30 баллов;

при цене исполненного контракта от 20 582 784,82 рублей (50% НМЦ) (включительно) до 30 874 177,22 рублей участнику закупки присваивается 15 баллов;

при цене исполненного контракта менее 20 582 784,82 рублей, а также при отсутствии исполненных контрактов (договоров) и (или) при непредоставлении (предоставлении в недостаточном объеме) документов, подтверждающих наличие и исполнение контракта (договора), участнику закупки присваивается 0 баллов. Для подтверждения квалификации участником закупки представляются: копии исполненных контрактов (договоров) на поставку экипировки для международных спортивных соревнований (включая приложения, являющиеся неотъемлемой частью контракта (договора)), копии актов приема товара/ товарных накладных, иных документов, содержащих сведения об уровне спортивных соревнований (международные);

пунктом 22.3 закупочной документации Закупки установлен порядок оценки заявок по критерию наличия у участника закупок

производственных мощностей и т.д., согласно которому значимость показателя критерия: 30 %, коэффициент значимости (КЗ) = 0,30, максимальное количество набранных баллов (НЦБmax1) – 30. Рассматривается наличие у участника закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» (необходимых для изготовления Товара в полном объеме), предоставленных правообладателем - Комитетом Игр. НЦБi2 = 30 баллов будет присвоено участнику закупки, который представил документы, подтверждающие факт наличия у участника закупки прав на использование указанной символики. НЦБi2 = 0 баллов будет присвоено участнику закупки, который не представил документы, подтверждающие факт наличия у участника закупки указанных выше прав. В качестве документов, подтверждающих наличие у участника закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» должен быть предоставлен договор (соглашение) о предоставлении прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии», заключенный с Комитетом Игр;

порядок выполнения договора определен в пункте 5.4 закупочной документации, согласно которому на 1 этапе в течение 3-х рабочих дней с даты заключения договора Поставщик предоставляет Заказчику документы, предусмотренные пунктом 10.1 Договора. Поставщик не вправе приступать к исполнению 2-4 этапов договора без предоставления указанных документов. Согласно пункту 10.1 проекта договора перед началом выполнения 2-4 этапов договора в течение 3-х рабочих дней с даты заключения договора Поставщик обязуется предоставить Заказчику документы, подтверждающие наличие у него прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» для изготовления Товара, предоставленных правообладателем - Комитетом Игр.

В силу подпунктов ж, з пункта 9 части 19.1 статьи 3.4 ФЗ № 223-ФЗ заказчик при проведении закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, вправе потребовать представить у участников такой закупки, декларацию, подтверждающую на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства:

- обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты;
- обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора.

В соответствии с частью 19.2 статьи 3.4 ФЗ № 223-ФЗ в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

Согласно части 19.3 статьи 3.4 ФЗ № 223-ФЗ не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Довод представителей Заказчика, изложенный при рассмотрении указанных выше жалоб ООО «Альянс-К» № 042/07/3-1389/2022 и ООО «Крафт Рус Спорт» № 042/07/3-1402/2022, о том, что требование к участникам о наличии у них прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» носят декларативный характер и необходимы лишь для оценки заявок, несостоятелен, и противоречит требованиям закупочной документации Закупки. Так в силу требований подпунктов 6, 7 пункта 8, литерам ж), з) подпункта 8, подпункта 12 пункта 8.3, подпункта 20 пункта 8 закупочной документации Закупки отсутствие у участника Закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» является основанием отказа в допуске к участию в Закупке. Вместе с тем, в нарушение требований части 19.2, 19.3 ФЗ № 223-ФЗ, наличие у участника Закупки указанных прав является также критерием оценки заявок со значимостью 30 %.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Установив в нарушение частей 19.2, 19.3 статьи 3.4 ФЗ № 223-ФЗ требование о необходимости наличия у участников Закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии», которое является основанием отказа в допуске к участию в Закупке, одновременно являясь критерием оценки заявок на участие в Закупке, ГАУ «РЦССК» нарушены принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, поскольку предоставляют не предусмотренные законодательством РФ преимущества участникам Закупки, являющимся партнерами Комитета Игр на дату окончания подачи заявок, с учетом, что требования о необходимости получения таких прав победителем Закупки установлена порядком заключения договора по результатам Закупки, т.е. победитель Закупки в любом случае должен будет данные права оформить до начала исполнения договора.

В связи с тем, что в силу пункта 5.4 закупочной документации, и пункта 10.1 проекта договора перед началом выполнения 2-4 этапов договора в течение 3-х рабочих дней с даты заключения договора Поставщик (победитель торгов в рамках Закупки) обязуется предоставить Заказчику документы, подтверждающие наличие у него прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» для изготовления товара, предоставленных правообладателем - Комитетом Игр, включение требования о наличии указанных прав в критерии оценки заявок является нецелесообразным, поскольку победитель в любом случае обязан будет оформить такие права до исполнения договора. Вместе с тем включение данного требования предоставляет не предусмотренные законодательством РФ преимущества лицам, имеющим указанные права до окончания срока подачи заявок, тем самым нарушая принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что противоречит требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ.

Кроме того, установлено следующее: ООО «Крафт Рус Спорт» 02.11.2022 посредством электронной почты в адрес Комитета Игр направлен запрос о порядке получения права использования символики Международных спортивных игр «Дети Азии». В связи с отсутствием ответа 08.11.2022 ООО «Крафт Рус Спорт» посредством электронной почты в адрес Комитета Игр направлен повторный запрос. 10.11.2022 от Комитета Игр поступил ответ следующего содержания: «Просим Вас ознакомиться с документом «Защищенная категория» на официальном сайте Международного комитета игр «Дети Азии» www.cagic.org Раздел «Документы Комитета». 11.11.2022 ООО «Крафт Рус Спорт» посредством электронной почты в адрес Комитета Игр направлен запрос, в котором указал, что в документе, на который ссылался Комитет Игр в ответе от 10.11.2022 («Защищенная категория»), кроме указания на получения права статуса Партнера путем переговоров, не содержится ни правил, ни порядка, ни разъяснений на получения прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» о которых Заказчик указал в закупочной документации Закупки, в связи с чем в третий раз попросил предоставить требуемую информацию для официального обращения в Комитет Игр как участника Закупки для получения прав на использование символики игр. 11.11.2022 Комитет Игр представил ответ на запрос от 02.11.2022. На данный ответ Комитета Игр 11.11.2022 ООО «Крафт Рус Спорт» направило запрос согласно которому указало, что Комитетом Игр вновь не

представлен порядок получения прав использования символики Международных спортивных игр «Дети Азии», помимо ссылки на документ «Защищенная категория» и указания следующих сведений: «За разъяснениями о порядке получения прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» Вы можете обратиться в Международный комитет Игр «Дети Азии», 677000 Российская Федерация, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Лермонтова 64/1. 119991 Российская Федерация, г. Москва, Лужнецкая наб. 8, каб.101, E-mail: info@cagic.org, Телефон: +7 4112 509-205, Сайт: www.cagic.org». Указал, что направление указанных выше запросов сопровождалось звонками на указанные телефонные номера, однако разъяснений порядка получения прав использования символики Международных спортивных игр «Дети Азии» так никто и не предоставил, в связи с чем вновь запросил порядок получения указанных прав.

Учитывая вышеизложенное, ООО «Крафт Рус Спорт» представлены доказательства включения Заказчиком в конкурсную документацию Закупки требований к участникам, которые не могут быть выполнены. Установление невыполнимых требований к участникам Закупки, с учетом того факта, что за невыполнение данных требований, как указано выше, участнику должно быть отказано в допуске к участию в Закупке, безусловно необоснованно ограничивает количество участников Закупки, предоставляет преимущества лицам, имеющим права на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» (статус партнера Комитета Игр) до подведения итогов торгов по Закупке, что противоречит требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 ФЗ № 223-ФЗ.

Таким образом, установив указанные выше требования к участникам Закупки, не предусмотренные законодательством РФ, ГАУ «РЦССК» нарушены принципы, установленный пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, поскольку ими (требованиями) предоставляются преимущества лицам, имеющим права на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» (статус партнера Комитета Игр) до подведения итогов торгов по Закупке.

Согласно части 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП) несоблюдение предусмотренных законодательством РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.

Учитывая вышеизложенное, действия ГАУ «РЦССК», выразившееся в установлении, в нарушение требований законодательства РФ, в закупочной документации Закупки следующих требований:

о необходимости наличия у участников Закупки прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии», которое является основанием отказа в допуске к участию в Закупке;

включение в критерии оценки заявок на участие в Закупке конкурсной документации Закупки требования о наличии у заявителей на участие в Закупке прав на использование символики Международных спортивных игр «Дети Азии» для изготовления товара, предоставленных правообладателем - Комитетом Игр, несмотря на то, что в силу пункта 5.4 закупочной документации, и пункта 10.1 проекта договора перед началом выполнения 2-4 этапов договора в течение 3-х рабочих дней с даты заключения договора Поставщик (победитель торгов в рамках Закупки) обязуется предоставить Заказчику документы, подтверждающие наличие указанных прав, поскольку победитель в любом случае обязан будет оформить такие права до исполнения договора, вступают в противоречие с требованиями пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, ответственность за совершение которых установлена частью 7 статьи 7.32.3 КоАП.

Временем совершения ГАУ «РЦССК» административного правонарушения является время публикации извещения о проведении Закупки на сайте ЕИС: 28.10.2022 в 10:12 (время кемеровское).

Местом совершения ГАУ «РЦССК» административного правонарушения является его местонахождение – 650066, г. Кемерово, пр. Притомский, зд.12.

Уведомлением № НК/1846/23 от 27.02.2023 процедура составления и подписания протокола об административном правонарушении была назначена на 22.03.2023 на 15 часов 00 минут.

02.03.2023 во исполнение требований, содержащихся в уведомлении № НК/1846/23 от 27.02.2023 представлены соответствующие материалы, а также пояснения относительно вменяемого ГАУ «РЦССК» правонарушения, согласно которым ГАУ «РЦССК» с нарушением не согласно, считает, что спорные требования включены в закупочную документацию Закупки в соответствии законодательством РФ (подробно доводы ГАУ «РЦССК» содержатся в пояснениях № 513 от 01.03.2023 (вх. № 2049/23 от 02.03.2023).

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

(Ф.И.О. физического лица, законного представителя юридического лица, защитника, их объяснения, отметка об отказе от объяснений)

отметка об отсутствии лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении)

Права и обязанности разъяснены _____

(ФИО) (подпись)

С протоколом ознакомлен _____

(ФИО) (подпись)

Копию протокола получил _____

(ФИО) (подпись)

Главный специалист-эксперт

отдела ЖКХ, транспорта и связи <...>