

Решение о признании жалобы
необоснованной №052/01/18.1-
1244/2023

АО «АСТ Телеком»

ГАУК НО РУКОП

АО «РАД»

РЕШЕНИЕ

№052/01/18.1-1244/2023

02 июня 2023 года

город Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в составе:

<...>	-	<...>
<...>.	-	<...>;
<...>	-	<...>

при участии:

- <...>- представителя АО «АСТ Телеком» по доверенности (б/н от 29.05.2023),

- <...>- представителя ГАУК НО РУКОП по доверенности (б/н от 01.06.2023),

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу акционерного общества «АСТ Телеком» (далее также — АО «АСТ Телеком», заявитель) на действия государственного автономного учреждения культуры Нижегородской области «Региональное управление культурно-образовательными проектами» (далее — ГАУК НО РУКОП, заказчик) при организации закупки с полки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по техническому обеспечению концертной программы, организованной в рамках проведения праздничных мероприятий, приуроченных к празднику - Дню России, размещенной на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, номер извещения 32312399927,

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее также - Нижегородское УФАС России, Управление) поступила жалоба АО «АСТ Телеком» на действия ГАУК НО РУКОП при организации закупки с полки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по техническому обеспечению концертной программы, организованной в рамках проведения праздничных мероприятий, приуроченных к празднику - Дню России, размещенной на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, номер извещения 32312399927.

В своей жалобе заявитель сообщает о недобросовестных действиях заказчика при организации закупки с полки в электронной форме.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области приняло к рассмотрению жалобу ГАУК НО РУКОП в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и назначило её рассмотрение на 02.06.2023 (уведомление о поступлении жалобы от 29.05.2023 №ОШ/10741/23).

Дело по существу рассмотрено посредством видеоконференцсвязи 02.06.2023.

В материалах дела имеются документы, подтверждающие факт надлежащего уведомления сторон о дате, времени и месте рассмотрения дела.

Изучив доводы жалобы, заслушав представителей заказчика, исследовав имеющиеся в деле материалы, Комиссия приходит к следующему.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 06 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, в соответствии с частью 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 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.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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.

Положения части 10 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции распространяются на все способы закупок как конкурентные, так и неконкурентные.

Согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В связи с чем жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Таким образом, учитывая, что специфика порядка проведения закупочной процедуры в неконкурентной форме не предполагает установления даты окончания срока подачи заявок, обжалование положений документации о неконкурентной закупке, а также документации о закупке проводимой по принципу "электронного магазина" возможно до даты заключения договора по результатам проведения такой закупки в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

17.05.2023 Заказчик разместил закупку на ЭТП «РАД» <https://lot-online.ru/>, 19.05.2023 внес изменения в извещение для продления сроков подачи предложений. Номер процедуры 04716202300005. Срок подачи предложений установлен до 26.05.2023года 10:00 по МСК.

19.05.2023 на сайте электронной площадки <https://zakupki.gov.ru/> размещены извещение и документация о проведении закупки с полки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по техническому обеспечению концертной программы, организованной в рамках проведения праздничных мероприятий, приуроченных к празднику - Дню России, номер извещения 32312399927.

По утверждению АО «АСТ Телеком», на ЭТП «РАД» отсутствует закупка с номерами 04716202300005, 32312399927, следовательно заказчик ввел ограничение для участия в закупке.

Представитель Заказчика с доводами, изложенными в жалобе Заявителя, не согласился, считает жалобу АО «АСТ Телеком» необоснованной, а требования, изложенные в ней, не подлежащими удовлетворению.

Комиссия по делу №052/01/18.1-1244/2023, изучив представленные материалы, выслушав доводы заказчика и заявителя, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках, положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 в ред. Федерального закона от 31.12.2017 №505-ФЗ).

Закупка, на процедуру проведения которой, была подана жалоба, осуществлялась ГАУК НО РУКОП, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 16 декабря 2021 года №2323 о внесении изменения в положение 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, утвержденное постановлением правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 года п. 1352 (пункт 20(1)).

С 1 июля 2022 года у заказчиков по №223-ФЗ появилась возможность проводить так называемые «закупки с полки», под которыми понимаются неконкурентные закупки на сумму до 20 млн рублей. Такие закупки идут в зачет 20%, которые заказчики обязаны осуществить только у субъектов малого и среднего предпринимательства (п. 5 Особенности, утвержденных постановлением Правительства РФ № 1352).

Постановление Правительства РФ от 16.12.2021 №2323 допускает для компаний с государственным участием, а также иных заказчиков, осуществляющих закупки в соответствии с положениями 223-ФЗ, закупку практически любого товара, работы или услуги стоимостью до 20 млн рублей данным неконкурентным способом.

Для подобных закупок на ЭТП «РАД» существует специальный раздел - «Закупка с полки» (ПП РФ № 2323), который относится к секции Электронного магазина.

Особенностью закупки с полки является то, что она полностью осуществляется посредством функционала электронной площадки. Постановление Правительства РФ от 16.12.2021 №2323 содержит только общий порядок действий заказчика, участников и оператора электронной площадки:

- Участник из числа субъектов МСП (включая ИП и – по ч. 15 ст. 8 Закона №223-ФЗ - самозанятых граждан) размещает предварительное предложение на электронной площадке.
- Заказчик размещает информацию о закупке и требованиях к участнику. При этом, Заказчики могут осуществлять «закупки с полки» лишь после того, как внесли изменения в свое Положение о закупке, прописав критерии оценки, порядок подготовки и приобретения товаров, работ, услуг указанным способом.
- Оператор электронной площадки определяет из состава размещённых предварительных предложений предложения, соответствующие требованиям заказчика. Критерии, по которым проводится предварительный отбор Оператором ЭП РАД:

код ОКПД2;

регион;

максимальное и минимальное количество закупаемого товара.

- Заказчик по утвержденным в Положении о закупке критериям выбирает, с кем из участников заключить договор. Договор заключается с использованием программно-аппаратного функционала оператора электронной площадки.

Таким образом, для того чтобы принять участие в закупке с полки в электронной форме АО «АСТ Телеком» необходимо было разместить предварительное предложение на электронной площадке.

На основании вышеизложенного, доводы заявителя признаются необоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20), статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России,

РЕШИЛА:

признать жалобу АО «АСТ Телеком» на действия ГАУК НО РУКОП при организации закупки с полки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по техническому обеспечению концертной программы, организованной в рамках проведения праздничных мероприятий, приуроченных к празднику - Дню России, размещенной на сайте <https://zakupki.gov.ru/>, номер извещения 32312399927, необоснованной.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

<...>