

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-885/2022

по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика

при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом

от 06.08.2021 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 15.07.2022

г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 20.07.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» — «_____»;

Члены комиссии:

«_____» — «_____»;

«_____» — «_____»;

в отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о рассмотрении жалобы надлежащим образом;

в отсутствие представителя Заказчика, уведомленного о рассмотрении жалобы надлежащим образом;

рассмотрев жалобу «_____» (вх. от 29.06.2022 № 6736-эп/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика МАДОУ г. Нефтеюганск «Детский сад №9 «Радуга» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку масла коровьего сладко-сливочного, извещение № 32211476220, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России, Управление) поступила жалоба (вх. от 29.06.2022 № 6736-эп/22) на действия Заказчика МАДОУ г. Нефтеюганск «Детский сад №9 «Радуга» (далее – Заказчик) на действия МАДОУ г. Нефтеюганск «Детский сад №9 «Радуга» (далее – Заказчик) при проведении запроса

котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку масла коровьего сладко-сливочного, извещение № 32211476220.

Заявитель обжалует действия Заказчика в части подведения итогов закупки и публикации протокола подведения итогов закупки.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в том числе, в случае осуществления 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.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в 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) 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;

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

4) 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;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение

недостовой информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

С учетом, доводов, содержащихся в жалобе, Комиссия полномочна рассматривать данную жалобу.

Руководствуясь частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика было направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 07.07.2022. В связи с необходимостью получения дополнительных сведений, срок принятия решения по жалобе продлен, рассмотрение жалобы назначено на 15.07.2022. В назначенную дату состоялось рассмотрение Жалобы без участия представителей Заявителя и Заказчика.

Изучив материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

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 закупке товаров, работ, услуг муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения города Нефтеюганска «Детский сад № 9 Радуга», утвержденным приказом МАДОУ «Детский сад №9 «Радуга» от 16.06.2021. №266 (далее – Положение о закупках).

16.06.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211476220. В соответствии с извещением и документацией срок подачи заявок установлен с 17.06.2022 до 23.06.2022 11:00 (мск+2). Дата подведения итогов – 23.06.2022 года.

Согласно части 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.

27.06.2022 в ЕИС опубликован протокол подведения итогов от 27.06.2022. Из указанного протокола следует, что до окончания срока подачи заявок поступило четыре заявки на участие в закупке. Установлено, что Заявитель является участником закупки (заявка № 1).

Согласно итоговому протоколу от 27.06.2022 все четыре участника допущены к участию в закупке. Заявке заявителя присвоено 4 место.

Вместе с тем, на сайте оператора ЭТП размещен протокол подведения итогов от 23.06.2022, согласно которому три из четырех заявок отклонены от участия в закупке. Заявитель, как единственный участник, допущенный к участию в закупке, признан победителем закупки.

Заявитель обжалует действия Заказчика по следующим основаниям.

В соответствии с протоколом подведения итогов запроса котировок, опубликованным 23.06.22

на сайте оператора ЭТП РТС-тендер Заявитель был признан победителем закупки, заявки остальных участников признаны не соответствующим требованиям закупки.

27.06.22 заказчиком в ЕИС опубликован новый протокол, которым все заявки участников признаны соответствующими требованиям и были допущены к участию, победителем признан «_____».

Заявитель считает, что Заказчик протоколом подведения итогов запроса котировок от 23.06.22. правомерно отклонил заявки участников закупки. Последующий допуск ранее отклоненных заявок участников закупки Заявитель считает неправомерным.

В своей Жалобе Заявитель также указывает, что протокол подведения итогов запроса котировок содержит ошибки. Дата и время окончания подачи заявок (23.06.22 09.00) указана заказчиком позже даты начала подведения итогов (23.06.22 00.00). В связи с изложенным Заявитель считает, что Заказчик неправомерно внес изменения в протокол подведения итогов.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен по следующим основаниям.

Согласно извещению, участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

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

При подведении итогов и рассмотрения заявок были отклонены заявки трех участников: заявка «_____» отклонена по причине отсутствия справки об отсутствии налогоплательщиком задолженности по уплате налогов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций; заявка «_____» отклонена, т.к. отсутствуют документы, подтверждающие соответствие товара требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ (сертификат о соответствии), «_____» отклонена заявка, т.к. имеются задолженности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней). Было принято решение заключить договор с Заявителем как с единственным допущенным участником. Протокол подведения итогов от 23.06.2022 опубликован на сайте оператора ЭТП.

Однако, после подведения итогов Заказчик пришел к выводу, что такое решение противоречит

- положениям частей 19.1 и 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках, согласно которым требовать у участников конкурентной закупки декларацию, выписку из реестра или сайта ФПС, а также иные подтверждающие статус субъекта МСП или плательщика НПД документы недопустимо,

- пункту 39.11 Положения о закупке, в соответствии с которым 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.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу о неправомерности отклонения заявок «_____» и «_____». Повторно рассмотрев документы «_____», комиссия учла, что налоговая задолженность не превышает 25% балансовой стоимости активов участника за предшествующий год и приняла решение о соответствии заявки требованиям.

Чтобы не допустить необоснованного ограничения участников закупки и исключить

ограничения свободной конкуренции Заказчиком было принято решение о пересмотре итогов торгов. Победителем признан участник «_____», предложивший лучшую цену. 27.06.2022 был опубликован новый Протокол подведения итогов.

В соответствии с частью 18 статьи 4 Закона № 223-ФЗ о закупках порядок размещения в ЕИС информации о закупке, в том числе протоколов закупки, устанавливается постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении положения о размещении в единой информационной системе положения о закупке». Согласно п. 37 Положения о размещении информации в ЕИС, утверждённым указанным постановлением Правительства РФ для размещения информации о внесении изменений в протокол, составленный в ходе закупки, представитель заказчика в соответствии с пунктом 34 настоящего Положения вносит изменения в протокол, составленный в ходе закупки, и размещает измененные электронные виды документов, предусмотренных пунктом 35 настоящего Положения, а также размещает электронный вид документа, предусмотренного пунктом 5 настоящего Положения.

По вопросу ошибок в протоколе подведения итогов 23.06.2022 об отсутствии времени Заказчик пояснил следующее: В закупочной документации время подведение итогов было указано 10.00 по московскому времени 23.06.2022, протокол на РТС-тендер формируется автоматически, установить время подведения итогов в ручную невозможно.

Согласно п. б) ч.13 ст. 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать сведения о результатах рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием, в том числе, оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Оператор ЭТП РТС-тендер по доводам Жалобы пояснил следующее.

Условия изменения опубликованного протокола зависят от наличия обеспечения заявки. Изменять опубликованный протокол возможно несколько раз, если не заблокированы денежные средства по заявкам на участие, при соблюдении следующих условий:

- Не создана карточка договора;
- Не создан следующий протокол;
- Если закупка не в статусе «Завершена» или «Завершена без заключения договора»;
- Не начались торги или переторжка. Для протоколов, которые созданы до торгов или переторжки.

Данные условия установлены в соответствии с Инструкцией, размещенной на официальном сайте электронной торговой площадки РТС-тендер (раздел 21 Инструкции).

По закупке 32211476220 заказчиком не было установлено обеспечение заявки, на момент внесения изменений в протокол итогов заказчиком не была создана карточка договора, не был создан черновик следующего протокола, закупка не находилась в статусе «Завершена» или «Завершена без заключения договора», для закупки 32211476220 не были созданы торги или переторжка. Таким образом, у заказчика по состоянию на 27.06.2022 9:17 (дата и время внесения изменений в протокол) имелась техническая возможность внести изменения в протокол итогов, в том числе в части допуска/отклонения заявок.

Дополнительно оператор ЭТП обращает внимание на то, что протокол подведения итогов, опубликованный заказчиком на электронной торговой площадке РТС-тендер 23.06.2022 в 14:47 не был направлен заказчиком в ЕИС. В ЕИС заказчиком была направлена только последняя версия протокола (от 27.06.2022.).

Согласно 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.

Документы, входящие в состав предложения к участию в запросе котировок в электронной форме предусмотрены п. 13 Информационной карты документации о закупке.

Согласно п. 5.2 Документации о закупке при проведении рассмотрения предложений комиссия имеет право отклонить предложения, которые:

- не отвечают требованиям по оформлению и составу предложения;
- не отвечают требованиям документации;
- содержат предложения, по существу не отвечающие коммерческим или договорным требованиям документации;
- подавшие их участники, а также указанные в заявке соисполнители (субподрядчики, субпоставщики) в том случае, если заказчиком допускается привлечение участником процедуры закупки соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков) для исполнения договора, не соответствуют требованиям документации (если требования к соисполнителям (субподрядчикам, субпоставщикам) были установлены в документации).

Таким образом, требования к участникам закупки, установленные в документации о закупке, противоречат положениям статьи 3.4 Закона о закупках в части требований к участникам закупки, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства.

В то же время, допуск Заказчиком всех заявок к участию в закупке противоречит положениям документации о закупке.

Таким образом, комиссия Заказчика при подведении итогов опубликовала на сайте оператора ЭТП и в ЕИС два итоговых протокола, содержащих противоречивые сведения.

Согласно ч.20 ст.18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Рассмотрев доводы жалобы, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «_____» (вх. от 29.06.2022 № 6736-эп/22) на действия Заказчика МАДОУ г. Нефтеюганск «Детский сад №9 «Радуга» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку масла коровьего сладко-сливочного, извещение № 32211476220, обоснованной.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

3. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Ханты-Мансийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

«_____»