УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–16/2022

Резолютивная часть решения оглашена 17.02.2022 года

В полном объёме решение изготовлено 21.02.2022 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	Веретенников И.В.	-	руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области;
Члены комиссии:	Верзун Ю.Д.	-	заместитель руководителя Тюменского УФАС России, начальник отдела контроля закупок;
	Попов Г.Ф.	-	ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–16/2022 по жалобе общества с ограниченной ответственностью «Тюменьэкострой» (далее

также – Заявитель, Общество) на действия автономного учреждения социального обслуживания населения Тюменской области и дополнительного профессионального образования «Региональный центр активного долголетия, геронтологии и реабилитации» (далее также – Заказчик, Учреждение) при организации и проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту помещения (реестровый номер извещения: 32211047295), далее также – Конкурс, Закупка, в присутствии

представителя Заявителя:

<...> (на основании доверенности № 1 от 08.02.2022 г.),

представителя Заказчика:

<...> (на основании доверенности № 04 от 17.02.2022 г.),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 08.02.2022 г. в 16:42 поступила жалоба (вх. № 1193) ООО «Тюменьэкострой» на действия АУСОН ТО и ДПО «Региональный центр активного долголетия, геронтологии и реабилитации» при организации и проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту помещения (реестровый номер извещения: 32211047295).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, в том числе, при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках).

Согласно ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении жалобы по существу, комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

Во исполнение требований ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России по адресу: https://tyumen.fas.gov.ru/schedulecases/.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено письмо о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

По существу, доводы жалобы Заявителя заключаются в следующем:

1) Заказчиком нарушен порядок проведения Закупки, а именно:

- процедура предварительного отбора осуществлена Заказчиком 04.02.2022 г. в 09:30 при установленном окончании срока подачи заявок – до 04.02.2022 г. 11:00, что сокращает период подачи заявок на участие в Закупке на 01:30 часа;

- в результате осуществления Заказчиком 04.02.2022 г. с 16:05 до 17:00 не предусмотренной закупочной документацией и положением о закупках процедуры «переподачи документов» на электронной торговой площадке (далее – ЭП), два участника Закупки (в том числе ООО «Тюменьэкострой») не приняли участие в Конкурсе.

2) конкурсная документация, сформированная и утверждённая Заказчиком не соответствует требованиям действующего законодательства РФ.

Представитель Заказчика с доводами, заявленными Обществом в жалобе не согласился и пояснил следующее:

- фактическое время проведение предварительного отбора Заказчиком (04.02.2022 г. в 09:30) не противоречит времени окончания срока подачи заявок, зафиксированном в конкурной документации – 04.02.2022 г. в 09:00;

- процедура «переподачи документов» предусмотрена регламентом ЭП, соответственно Заказчик не обладает возможностью влиять и регулировать порядок проведения Закупки в обжалуемой части, следовательно, в действиях Учреждения отсутствует нарушение Закона о закупках;

- положения конкурсной документации в полном объёме соответствуют требованиям действующего законодательства РФ.

Так, исследовав всё совокупность предоставленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав устные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки

положения.

Частью 1 ст. 3 Закона о закупках определено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В рассматриваемом случае целесообразно отметить, что законодательное требование, сформулированное, в том числе в п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках в сущности продублировано в пп. «а» п. 2.6 разд. 2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АУСОН ТО и ДПО «Региональный центр активного долголетия, геронтологии и реабилитации» (далее – Положение, Положение о закупке), утверждённого протоколом Наблюдательного совета от 11.01.2022 г. № 1 и размещённого на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: https://zakupki.gov.ru/ (далее – ЕИС) 12.01.2022 г. в 13:39 (в последней актуальной редакции).

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам Закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства РФ, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Как установлено материалами настоящего дела 19.01.2022 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32211047295) и на сайте оператора ЭП – общества с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» по электронному адресу: https://www.rts-tender.ru/, Заказчиком было размещено извещение о проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на выполнение работ по капитальному административного помещения (далее – Извещение) и конкурсная документация на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту административного помещения (далее – Документация).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 04.02.2022 г. в 09:00 (п. 11 Извещения).

Дата проведения предварительного отбора: 04.02.2022 г. (п. 15 Извещения).

Дата подведения итогов: 07.02.2022 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 4 201 158,11 руб.

Порядок осуществления закупочной процедуры посредством проведения конкурса с ограниченным участием в электронной форме регламентируется разделом 18 Положения о закупке Заказчика.

Согласно абз. 1 п. 18.1 разд. 18 Положения, под конкурсом с ограниченным участием в электронной форме понимается конкурс, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путём размещения в ЕИС и на ЭП извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые и дополнительные требования и

проведение такого конкурса обеспечивается оператором ЭП на ЭП.

При проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме применяются положения, предусмотренные разд. 17 Положения о проведении конкурса в электронной форме с учётом особенностей, предусмотренных настоящим разделом (абз. 3 п. 18.1 разд. 18 Положения).

В силу пп. 6 п. 17.4 разд. 17, пп. 2 п. 18.2 разд. 18 Положения, п. 7 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках, извещение о проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме помимо сведений и информации в порядке, предусмотренном разд. 17 настоящего Положения должно содержать, в том числе, дату проведения предварительного отбора и дату срока окончания подачи заявок на участие в закупочной процедуре.

Так, в соответствии с указанными требованиями Положения и Закона о закупках, п. 15 Извещения установлено, что датой проведения предварительного отбора является – 04.02.2022 г., при сроке окончания подачи заявок (время местное) – 04.02.2022 г. 09:00 (п. 11 Извещения).

При этом, информацией, содержащейся в ЕИС закреплено, что датой и временем окончания подачи заявка является (цитирование): «04.02.2022 г. в 11:00 (МСК+2)», что объективно противоречит информации, зафиксированной в п. 11 Извещения.

В свою очередь, согласно протоколу предварительного отбора № 07-22 от 04.02.2022 г. (начало в 09:30 по местному времени) на участие в Конкурсе **подано** и допущено, как соответствующие требованиям Документации, **4 (четыре) заявки**, в том числе, заявка – ООО «Тюменьэкострой».

В данном случае, учитывая зафиксированный Протоколом факт участия Заявителя в предварительном отборе и его полного соответствия требованиям такого отбора, Комиссия Управления не усматривает взаимосвязи приведённого Заявителем противоречия в части окончания срока подачи заявок, закреплённого в ЕИС (11:00) и Документации (09:00), с нарушением прав и законных интересов непосредственно Общества таким противоречием, полагая указанные обстоятельства взаимоисключающими.

Документов и сведений, подтверждающих иное, Заявителем в материалы настоящего дела (№ 072/07/18.1-16/2022) не предоставлено, указаний и доводов каким образом, в данном случае, нарушаются его права и законные интересы, Обществом не приведено.

В отношении довода жалобы о том, что Заказчиком 04.02.2022 г. с 16:05 до 17:00 неправомерно осуществлён этап Конкурса: «переподачи документов», Комиссией Тюменского УФАС России установлено следующее.

Протоколом открытия доступа к заявкам на участие в Конкурсе № 2279394 от 07.02.2022 г. и итоговым протоколом № 10-22 от 07.02.2022 г. закреплено, что на участие в Закупке **подано 2 (две)** заявки, что, по существу, противоречит содержанию протокола предварительного отбора № 07-22 от 04.02.2022 г., где Заказчиком зафиксировано, что на участие в Конкурсе подано 4 (четыре) заявки.

При этом, в данном случае необходимо отметить, что иных протоколов, из содержания которых бы следовал факт отклонения закупочной комиссией Заказчика двух из четырёх предоставленных заявок, Заказчиком не формировался и не размещался.

В ходе заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что в рамках данной Закупки на ЭП была предусмотрена: «обязательная переподача заявки»,- после проведения процедуры предварительного отбора. Указанная информация была зафиксирована в электронном извещении, сформированном посредством функционала ЭП путём проставления отметки: «Да» в соответствующем поле, с которым Заявитель жалобы должен был быть ознакомлен.

Так, рассмотрев всю совокупность имеющихся в материалах дела № 072/07/18.1-162022 документов и сведений, заслушав и оценив устные пояснения представителей сторон, Комиссия Тюменского УФАС России полагает неправомерными действия Заказчика, направленные на проведение этапа Конкурса: «переподача документов», ввиду следующего.

В силу п. 8 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках и пп. 8 п. 17.5 разд. 17 Положения, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки).

Согласно п. 18.7 разд. 18 Положения и п. 4.1.2 разд. 4.1 гл. 4 Документации, участники закупки признаются прошедшими предварительный отбор при условии представления необходимых документов (копий документов) и информации в соответствии с требованиями, установленными конкурсной документацией.

Участник закупки, не прошедший установленный предварительный отбор, отклоняется комиссией по закупкам от дальнейшего участия в конкурсе с ограниченным участие в электронной форме (п. 18.8 разд. 18 Положения, п. 4.1.3 разд. 4.1 гл. 4 Документации).

Иного порядка проведения процедуры предварительного отбора, в том числе «переподача документов» по результатам такого отбора ни закупочная документация Заказчика, ни Положение о закупках не содержит.

Таким образом, по смыслу совокупности вышеизложенного, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком посредством функционала ЭП введён этап Конкурса – «обязательная переподача заявки», фактически не предусмотренный Документацией и Положением о закупке, что нарушило принцип информационной открытости Закупки (п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, пп. «а» п. 2.6 разд. 2 Положения) и п. 8 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, введя в заблуждение участника Закупки – ООО «Тюменьэкострой», исключив тем самым возможность участия хозяйствующих субъектов в рассматриваемой закупочной процедуре, в порядке и на условиях, предусмотрненных Документацией и Положением.

В свою очередь, Комиссии Тюменского УФАС России отклоняет довод Заявителя о том, что закупочная документация, сформированная Заказчиком не соответствует требованиям действующего законодательства РФ, ввиду следующего.

Частью 13 ст. 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закон о защите конкуренции, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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 РФ, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Так, согласно ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, с учётом особенностей, установленных ст. 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. Обжалование осуществляется в случаях, установленных ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

При этом, ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции определено, что 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.

Из системного толкования вышеуказанных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным ч. 10 ст. 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) объектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 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.

По смыслу вышеизложенной нормы, обжалованию участниками Закупки,

подавшим заявку на участие в такой Закупке подлежат исключительно действия Заказчика, совершенные им после окончания срока подачи заявок (отклонение заявки, осуществление оценки, порядок проведения Закупки и т.п.), соответственно, учитывая, что действия Заказчика направленные на формирование и утверждение закупочной документации осуществляются до указанного срока, такие действия обжалованию после срока окончания подачи заявок, в соответствии с ч. 11 ст. 3 Закона о закупках, не подлежат.

Так, в целях восстановления, по мнению Заявителя, его нарушенных прав и законных интересов, обжалование положений Документации в антимонопольный орган допускается до окончания срока подачи заявок на участие в рассматриваемой Закупке, что, в свою очередь, не было сделано Обществом.

Вместе с тем, согласно п. 14.1.1 разд. 14 Положения, любой участник закупки вправе направить заказчику запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке, которым Общество также не воспользовалось, что в совокупности с вышеуказанным дополнительно свидетельствует о согласии ООО «Тюменьэкострой» со всеми условиями и требованиями, зафиксированными в Документации на момент формирования, подачи своей заявки и участия Общества в Закупке.

Таким образом, поскольку указанная жалоба получена антимонопольным органом 08.02.2022 г. в 16:42 (вх. № 1193), а срок подачи заявок завершен 04.02.2022 г. в 09:00 (п. 11 Извещения), у Комиссии Управления отсутствуют правовые основания для рассмотрения доводов жалобы Заявителя на положения закупочной документации Заказчика.

Принимая во внимание совокупность вышеизложенного, исследовав представленные сторонами документы, сведения и материалы, а также заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении АУСОН ТО и ДПО «Региональный центр активного долголетия, геронтологии и реабилитации» ч. 1 ст. 2, п. 1 ч. 1 ст. 3, п. 8 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, при организации и проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту помещения (реестровый номер извещения: 32211047295), выразившемся в проведении этапа процедуры, не предусмотренного Документацией.

2) ввиду нарушения порядка проведения рассмотренной закупочной процедуры о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания об аннулировании Конкурса.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Тюменьэкострой» на действия автономного учреждения социального обслуживания населения Тюменской области и дополнительного профессионального образования «Региональный центр активного долголетия, геронтологии и реабилитации» при организации и проведении конкурса с ограниченным участием в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту помещения (реестровый номер извещения: 32211047295) **обоснованной**.

2. Признать в действиях АУСОН ТО и ДПО «Региональный центр активного долголетия, геронтологии и реабилитации» нарушение ч. 1 ст. 2, п. 1 ч. 1 ст. 3, п. 8 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АУСОН ТО и ДПО «Региональный центр активного долголетия, геронтологии и реабилитации» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений путём аннулирования закупочной процедуры.

Председатель Комиссии: И.В. Веретенников

Члены Комиссии: Ю.Д. Верзун

Г.Ф. Попов

В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.