

Исх. №04-04/19418 от 30.12.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика Государственное автономное учреждение "Центр энергосберегающих технологий Республики Татарстан при Кабинете Министров Республики Татарстан" – <...> (доверенность №б/н от 24.12.2019г.), <...> (доверенность №б/н от 24.12.2019г.), <...> (доверенность №б/н от 24.12.2019г.), в отсутствие заявителя ООО «Финансово-консалтинговая группа развитие 2000» о месте и времени рассмотрения жалоб извещенного надлежащим образом, рассмотрев жалобы ООО «Финансово-консалтинговая группа развитие 2000» (вх. №20359/ж от 16.12.2019г., вх. №20490 от 19.12.2019г.) на действия заказчика Государственное автономное учреждение "Центр энергосберегающих технологий Республики Татарстан при Кабинете Министров Республики Татарстан" при проведении закупки №31908619490 на предмет: «Реализация проектов повышения производительности труда предприятий Республики Татарстан с использованием инструментов бережливого производства»,

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении закупки №31908619490 размещено в Единой информационной системе 05.12.2019 года.

Способ проведения закупки: Открытый запрос предложений.

Начальная (максимальная) цена договора — 10 000 000,00 руб.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушением норм действующего законодательства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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 следующих 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;

3) 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;

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

5) 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 N 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;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствии с указанными положениями Закона о закупках, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 Федеральным законом от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Комиссия по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия

заказчика, а также позиции заказчика, изучив представленные сторонами материалы, приходит к следующим выводам.

На основании части 1 статьи 2 Закона о закупках заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о закупке).

Частью 2 статьи 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.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением

о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУ «Центр энергосберегающих технологий Республики Татарстан при Кабинете Министров Республики Татарстан» (далее – Положение), утвержденным Решением Наблюдательного совета ГАУ «ЦЭТ РТ при КМ РТ» протоколом №2/2019 от 02.12.2019г., а также Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Относительно довода заявителя об установлении в документации сведений относительно того, что запрос предложений не является торгами.

В соответствии с частью 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 445 ГК РФ в случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В соответствии с пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

В соответствии с частью 22 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктами 8, 9, 16 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

8) 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);

9) требования к участникам такой закупки;

16) иные сведения, определенные положением о закупке.

Таким образом, при размещении извещения о проведении закупки, заказчик автоматически осуществляет размещение и направление оферты на условиях, определенных извещением и закупочной документацией, для возможных и потенциальных участников. Результатом размещения заказчиком соответствующего извещения (оферты) является, в свою очередь, акцептование признанным победителем закупки условий оферты заказчика.

На основании изложенного, действующим гражданским законодательством, законодательством о закупках прямо предусмотрена обязанность заключения договора при проведении торгов, законодательством о закупках регламентировано и описано определение понятия конкурентного способа закупки в форме проведения запроса предложений, регламентирован порядок его проведения.

Между тем, Заказчиком в разделе «информация об участии в закупке» главы

«общие положения проведения открытого запроса предложений» документации установлено следующее:

«Открытый запрос предложений – открытая конкурентная процедура закупки, которая не является торгами или публичным конкурсом. Его проведение не регулируется ст. ст. 447-449 части первой, ст. ст. 1057-1061 части второй ГК РФ, вследствие чего у Заказчика отсутствует соответствующий объем гражданско-правовых обязательств по заключению договора с победителем запроса предложений или иным его участником».

Таким образом, заказчиком не соблюдены требования в части описания и определения понятия открытого запроса предложений, в силу несоответствия указанного описания регламентированным положениям гражданского законодательства, законодательства о закупках.

Комиссия по результатам анализа приходит к выводу о несоблюдения заказчиком требований пунктов 8, 9, 16 части 10 статьи 4 Закона о закупках при определении и описании порядка проведения запроса предложений при формировании документации.

Довод заявителя признан обоснованным.

2. Относительно довода заявителя о разночтениях в сведениях о количестве обучающегося количества человек.

В соответствии с частью 8 статьи 4 Закона о закупках извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 настоящего Федерального закона (при необходимости).

В соответствии с пунктами 3, 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

3) требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик;

4) место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В ходе анализа извещения, документации установлено следующее.

Подпунктом 10.2 пункта 10 «особые условия выполнения работ» технического

задания установлено общее количество сотрудников Предприятий – участников для участия в проводимых программах обучения не менее 10 человек с каждого предприятия.

При этом, в пункте 7.2 пункта 7 «особые условия выполнения работ» технического задания (приложение №1 к договору) указано общее количество сотрудников Предприятий – участников для участия в проводимых программах обучения не менее 12 человек с каждого предприятия.

Заказчиком была признана данная ошибка с указанием незначительной технической осмотрительности, при этом на результат проведения закупки указанная ошибка не повлияла.

Таким образом, Заказчиком при формировании документации и установлении условий выполнения работ были допущены несоответствия, что является нарушением требований части 8, пунктов 3, 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках при указании противоречивых данных в документации по условиям выполнения работ.

Довод заявителя признан обоснованным.

3. Относительно довода заявителя о необоснованности установления в документации требования о возможности уменьшения срока ведения деятельности директором заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Так, заказчиком в требованиях к участникам закупки документации по пункту п) установлено:

п) ведение деятельности с момента регистрации не менее 2 лет – для юридического лица, индивидуального предпринимателя, для физического лица наличие опыта аналогичных поставок (выполнения работ, услуг) – (по решению директора Заказчика возможно уменьшение указанного срока).

Представителями заказчика в ходе заседания комиссии пояснено, что применение указанной оговорки было предусмотрено заказчиком в целях возможности расширения круга потенциальных участников закупки, имеющих возможность подать заявку.

Так, в случаях, когда срок подачи заявок истекает, и не подается ни одной заявки на участие, у директора имеется возможность осуществить снижение требований к установленному сроку ведения деятельности юридического лица, ИП (например, с 2-х лет до 1-го года). Применение установленной возможности осуществляется строго до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем, Комиссия по результатам анализа документации, учитывая, что из формулировки вышеуказанной в документации оговорки невозможно определить описанные заказчиком в устной форме цели ее применения, приходит к выводу о несоблюдении заказчиком требований части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках при формировании в аукционной документации требований к участникам в закупке.

Довод заявителя признан обоснованным.

Учитывая, что выявленные нарушения не повлияли на результаты определения поставщика, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобы ООО «Финансово-консалтинговая группа развитие 2000» (вх. №20359/ж от 16.12.2019г., вх.№20490 от 19.12.2019г.) на действия заказчика Государственное автономное учреждение "Центр энергосберегающих технологий Республики Татарстан при Кабинете Министров Республики Татарстан" при проведении закупки №31908619490 на предмет: «Реализация проектов повышения производительности труда предприятий Республики Татарстан с использованием инструментов бережливого производства» обоснованными.

Признать заказчика – Государственное автономное учреждение "Центр энергосберегающих технологий Республики Татарстан при Кабинете Министров Республики Татарстан" нарушившим требования части 1 статьи 3, части 8, пунктов 3, 4 8, 9, 16 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 N223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Предписание об устранении нарушений действующего законодательства не выдавать.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм действующего законодательства.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)