

РЕШЕНИЕ № 086/07/3-1683/2022 по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Резолютивная часть решения оглашена 14.12.2022
Ханты-Мансийск

г.

Решение в полном объеме изготовлено 19.12.2022 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 отсутствии на заседании Заявителя <....>,

в присутствии на заседании Заказчика АУ «Дворец спорта» г.о. Радужный ХМАО-Югры, <....>

рассмотрев материалы, собранные в ходе рассмотрения жалобы ИП <....> (вх. от 24.11.2022 № 12142-ЭП/22) (далее - Жалоба) на действия АУ «Дворец спорта» г.о. Радужный ХМАО-Югры при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на

выполнение работ по замене дверных и оконных блоков в помещениях АУ «Дворец спорта» города Радужный, извещение № 32211821931,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) поступила жалоба ИП <....> (вх. от 24.11.2022 № 12142-ЭП/22) (далее - Жалоба) на действия АУ «Дворец спорта» г.о. Радужный ХМАО-Югры при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по замене дверных и оконных блоков в помещениях АУ «Дворец спорта» города Радужный, извещение № 32211821931.

В соответствии с уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 29.11.2022 исх. №ВТ/8916/22 рассмотрение Жалобы назначено на 01.12.2022. В назначенную дату, в ходе рассмотрения жалобы Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было установлено, что для рассмотрения Жалобы по существу необходимо получение дополнительной информации, сведений.

В связи и необходимостью получения дополнительной информации, сведений, в соответствии с частями 14, 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России продлила срок принятия решения по Жалобе (вх. от 24.11.2022 № 12142-ЭП/22) и

назначила рассмотрение на 02.12.2022. В назначенную дату заказчик представил скриншоты личного кабинета по проводимой закупке и сведения о заключении договора по результатам проводимой закупки с предоставлением подтверждающих документов.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России в ходе рассмотрения жалобы установила, что для рассмотрения Жалобы по существу необходимо получение дополнительной информации, сведений. В соответствии с частями 14, 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России продлила срок принятия решения по Жалобе и назначила рассмотрение на 14.12.2022, запросив необходимые дополнительные пояснения у оператора ЭТП АО «Российский аукционный дом». В назначенную дату рассмотрение состоялось.

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.

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. размещение 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. размещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной 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.

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.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь извещением о запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по замене дверных и оконных блоков в помещениях АУ «Дворец спорта» города Радужный, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее-Положение о закупках).

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

Как следует из представленных документов, 07.11.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по замене дверных и оконных блоков в помещениях АУ «Дворец спорта» города Радужный, извещение №32211821931.

Начальная(максимальная) цена договора составляет <....>.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата и время окончания срока подачи заявок - 14.11.2022 в 10:00 (мск+2);
- дата подведения итогов - 14.11.2022.

Жалоба поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 24.11.2022, после установленных Заказчиком даты и времени окончания срока подачи заявок.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Заявитель указывает на неправомерное отклонение заявки Заказчиком на участие в запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Так, Заявитель сообщает, что Заказчик обозначил следующую причину отказа в допуске к участию в закупке: несоответствие участника закупки требованиям документации (Отсутствуют документы согласно пп.9 п.4.1 раздела 4 извещения о запросе котировок (декларация, подтверждающая на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства)).

Отклонение заявки №102294 на участие в закупке по причине, указанной в протоколе, по мнению Заявителя неправомерно, т. к. Заказчиком или Оператором электронной площадки

не были обеспечены условия равноправия, справедливости и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что нарушает принципы, предусмотренные п.1 ст.3 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011г.

Также, Заявитель указывает, что в нарушение п.1 ч.10 ст.3 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011г., заказчиком нарушен порядок осуществления закупки.

В нарушение п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона №175-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», Заказчик, по мнению Заявителя создал преимущественные условия двум участникам закупки, заявки которых были допущены.

В нарушение п.2.1 ч.10 ст.3 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011г., оператор не обеспечил исполнение требований указанного закона.

Таким образом, Заявитель сообщает следующее.

07.11.2022 года Заказчиком было опубликовано извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. В п.3.1 Информационной карты Извещения установлены требования к участникам. В п.4 Информационной карты указаны требования к содержанию и составу заявки на участие в запросе котировок в электронной форме, в т.ч. пп.9 п.4.1 Извещения установлена необходимость предоставления в составе заявки декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства соответствие участника закупки требованиям подпунктов «а» - «з». В столбце пояснений заказчиком указано, что данная декларация «представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки», что соответствует требованиям п.19.8. ст.3.4 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 года «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» данная декларация представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки.

После опубликования итогового протокола запроса котировок от 15.11.2022 года, Заявитель направил Заказчику запрос о разъяснении причин отказа в допуске (номер на ЭТП 226084).

Заказчик, как сообщает Заявитель, ответил на запрос 17.11.2022 года следующее:

«Извещение об осуществлении запроса котировок Заказчиком сформировано в полном соответствии с нормами статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ, в том числе, требования к участнику закупки установлены на основании пункта 9 части 19.1 вышеуказанной статьи.

Частью 19.7 Закона № 223-ФЗ установлено, что заявка на участие в запросе котировок в электронной форме должна содержать информацию и документы, предусмотренные частью 19.1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Пунктом 4.1 Извещения определен состав и содержание заявки на участие в запросе котировок в электронной форме (далее - Извещение). Подпунктом 9 пункта 4.1 Извещения установлена необходимость предоставления в составе заявки декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства соответствие участника закупки требованиям подпунктов «а» - «з». Однако, заявка участника закупки не содержит такой декларации.

Кроме этого, в личном кабинете заказчика декларация, предусмотренная пунктом 9 части 19.1 Закона № 223-ФЗ и Извещением, сформированная с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки не отражена.

Доводим до сведения, что в соответствии с пунктом 5.8 Регламента организации и проведения закупок отдельными видами юридических лиц с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, являющимся приложением №1 к приказу № П-0149-1/029 от 28.06.2022, и замещенным по адресу <https://gz.lotonline.ru/documentGenerator/preview?uri=L3Nydi91cGxvYWQvc2VjdGlvbmtzL2RvY3VtZW50cy9jb21tb24vMjAyMi8xMC8yNi8xNjY2NzY0ODkyODA3OS5wZGY=>, декларация, предусмотренная пунктом 9 части 19.1 статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ, представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Оператор электронной площадки обеспечивает участнику конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства возможность включения в состав заявки и направления заказчику информации и документов, указанных в части 19.1 статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ, посредством программно-аппаратных средств электронной площадки в случае их представления данному оператору при аккредитации на электронной площадке в соответствии с частью 18 статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ.

Пунктом 5 Извещения определено, что комиссия (Заказчик) принимает решение об отказе в допуске заявки к участию в закупке и о признании заявки несоответствующей требованиям извещения о проведении закупки в следующих случаях:

- 1) несоответствия заявки требованиям Извещения о проведении закупки, в том числе: по оформлению, содержанию (в том числе по описанию предмета закупки, соответствия участника квалификационным требованиям и предложению по критериям), составу и форме заявки.

Таким образом заказчик принял решение об отказе в допуске заявки к участию в закупке в соответствии с положениями, установленными в Законе № 223-ФЗ, Извещении об осуществлении закупки.»

После получения ответа от Заказчика, Заявителем был направлен запрос оператору ЭТП с просьбой пояснения причины отсутствия в экранной форме при подаче заявки на участие формы с декларацией по п.19.1 ст.3.4 223-ФЗ.

Согласно представленному Заявителем скриншоту ответа оператора ЭТП, в закупке №32211821931 требования предоставления декларации заказчиком не устанавливались, поэтому в форме подачи заявки не было соответствующей опции.

Так, в соответствии с представленным ответом оператора ЭТП, Заявитель указывает на сделанный им вывод о том, что данная декларация формируется на ЭТП в том случае, если

Заказчиком установлен данный параметр при формировании извещения (стр.43 Руководства пользователя по работе на ЭТП РАД от 19.10.2022 года).

Вместе с тем, Заявитель указывает на то, что заявки участников, допущенных до участия в запросе котировок, содержали данную декларацию в виде прикрепленных файлов, а не в виде сведений, сформированных с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, что, по мнению Заявителя, нарушает положения п.19.8 ст.3.4 Федерального закона №223-ФЗ.

В дополнение, Заявитель сообщает, что 22.11.2022 года поступил запрос от Заказчика, о предоставлении указанной декларации в виде файла. Но, как указывает в Жалобе Заявитель, письмо-уведомление не было прочитано им, т. к. было в папке «Спам».

Заказчик, 23.11.2022 года направил повторный ответ, где указал, что Заявителю 22.11.2022 был направлен дополнительный запрос на уточнение требований, но ответ не был получен.

Заказчик с доводами Заявителя не согласен, просит признать Жалобу необоснованной в силу следующих пояснений.

Частью 19.7 Закона № 223-ФЗ установлено, что заявка на участие в запросе котировок в электронной форме должна содержать информацию и документы, предусмотренные частью 19.1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Пунктом 4.1 Извещения определен состав и содержание заявки на участие в запросе котировок в электронной форме (далее - Извещение). Подпунктом 9 пункта 4.1 Извещения установлена необходимость предоставления в составе заявки декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства соответствие участника закупки требованиям подпунктов «а» - «з». Однако, как указывает Заказчик, заявка участника закупки № 102294 не содержит такой декларации.

Более того, Заказчик сообщает, что требования, установленные в документации о закупке (извещении об осуществлении закупки) распространялись на всех участников закупки в равной степени, т.е. приоритетных условий создано не было.

Пунктом 5 Извещения определено, что Единая комиссия (Заказчик) принимает решение об отказе в допуске заявки к участию в закупке и о признании заявки несоответствующей требованиям извещения о проведении закупки в следующих случаях:

1) несоответствия заявки требованиям Извещения о проведении закупки, в том числе: по оформлению, содержанию (в том числе по описанию предмета закупки, соответствия участника квалификационным требованиям и предложению по критериям), составу и форме заявки.

Таким образом, Заказчик сообщает, что принял решение об отказе в допуске заявки к участию в закупке в соответствии с положениями, установленными в Извещении об осуществлении закупки.

В соответствии с уведомлением о продлении срока принятия решения по Жалобе, направленным Ханты-Мансийским УФАС России от 01.12.2022 №ВТ/9002/22 и в исполнение предписанного Комиссией запроса представления дополнительной информации, 02.12.2022 Заказчик направил скриншоты личного кабинета по проводимой закупке и заключенного договора по результатам проводимой закупки с предоставлением подтверждающих документов.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, в ходе изучения представленной информации Заказчиком, было установлено отсутствие предусмотренного функционалом ЭТП АО «Российский аукционный дом» установки Заказчиком при формировании извещения о проведении закупки требования к участникам закупки о предоставлении декларации, предусмотренной пунктом 9 части 19.1 Федерального закона №223-ФЗ.

Также, в соответствии с уведомлением о продлении срока принятия решения по Жалобе, направленным Ханты-Мансийским УФАС России от 08.12.2022 №ВТ/9208/22 и во исполнение предписанного запроса представления дополнительной информации, оператор ЭТП АО «Российский аукционный дом» 12.12.2022 направил Комиссии следующий ответ:

«В ответ на уведомление № 086/07/3-1683/2022 от 08.12.2022 сообщаем, что функционал электронной торговой площадки АО «Российский аукционный дом» предусматривает устанавливаться заказчиками при формировании извещения о проведении закупки требование к участникам закупки о предоставлении декларации, предусмотренной пунктом 9 части 19.1 статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ.

Описание функциональной возможности установки данного параметра и его применения описано в размещенном на сайте электронной торговой площадки Руководстве заказчика на страницах 45-47. Руководство направляем приложением к данному письму.

Вместе с тем сообщаем, что при проведении закупки (извещение № 32211821931) описанный

выше параметр заказчиком установлен не был.»

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, выслушав доводы Жалобы Заявителя, пояснения Заказчика, изучив представленную информацию Заказчика, согласно направленному уведомлению о продлении срока принятия решения по Жалобе от 01.12.2022 №ВТ/9002/22, представленную информацию оператора ЭТП АО «Российский аукционный дом», согласно направленному уведомлению о продлении срока принятия решения по Жалобе от 12.12.2022 №ВТ/9208/22, установила следующее.

В п. 4 Информационной карты указаны требования к содержанию и составу заявки на участие в запросе котировок в электронной форме, в т.ч. пп.9 п.4.1 Извещения установлена необходимость предоставления в составе заявки декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства соответствие участника закупки требованиям подпунктов «а» - «з». В столбце пояснений заказчиком указано, что данная декларация «представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки», что соответствует требованиям п.19.8. ст.3.4 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 года «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» данная декларация представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства с использованием программно- аппаратных средств электронной площадки.

Вместе с тем, в Приложении № 1 к Информационной карте установлены образцы форм документов, включаемых в заявку. Заказчиком установлено, что документы, заполняемые участниками закупки и включаемые в состав заявки, рекомендуется формировать в соответствии с образцами форм документов, приведенных в документации о закупке.

В форме 1 заявки имеется рекомендуемая форма декларации о соответствии участника запроса котировок в электронной форме требованиям, установленными в п. 3.1 извещения о закупке.

Таким образом, в закупочной документации предусмотрен образец декларации, предусматривающий возможность подачи такой декларации в составе заявки.

В п. 6.2 Информационной карты установлено, что любой участник закупки вправе направить Заказчику запрос о даче разъяснений положений Извещения о проведении закупки. Запрос должен направляться посредством функционала ЭТП АО «Российский аукционный дом» (<https://tender.lot-online.ru>). В течение трёх рабочих дней с даты поступления запроса Заказчик осуществляет разъяснение положений Извещения о закупке и размещает их в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания на участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос.

Заявитель 15.11.2022 направил запрос Заказчику №226280 на разъяснение заявки на участие. Согласно скриншоту содержания повторного ответа Заказчика от 22.11.2022, Заказчик сообщил Заявителю: «В связи с тем, что в личном кабинете заказчика декларация, предусмотренная пунктом 9 части 19.1 закона №223-ФЗ и Извещением, сформированная с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки не отражена, предлагаем направить в адрес заказчика, с применением функционала ЭТП РАД, декларацию о соответствии участника закупки пунктом 9 части 19.1 закона №223-ФЗ в виде отдельного файла.»

23.11.2022 Заказчиком было направлено повторное сообщение в адрес Заявителя, где Заказчик сообщает Заявителю следующее: «Также сообщаем Вам, что 22.11.2022 был направлен дополнительный запрос на уточнение требований, но ответ не был получен.»

Таким образом, Заказчиком были предприняты меры для предоставления Участнику

возможности участия в закупочной процедуре.

Заявитель в свою очередь указывает на то, что ответ Заказчика от 22.11.2022 не получил в связи с тем, что данное сообщение попало в папку «Спам».

При таких обстоятельствах Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России признает необоснованными доводы Жалобы Заявителя.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ИП <...> (вх. от 24.11.2022 № 12142-ЭП/22) на действия АУ «Дворец спорта» г.о. Радужный ХМАО-Югры при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по замене дверных и оконных блоков в помещениях АУ «Дворец спорта» города Радужный, извещение №32211821931, необоснованной.

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