

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

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

тел. 50-

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–162/2021

Резолютивная часть решения оглашена 20.12.2021 года

В полном объёме решение изготовлено 23.12.2021 года
Тюмень

г.

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

Председатель Комиссии:	Верзун Ю.Д.	- заместитель управления, отдела контроля закупок;	руководителя начальника
---------------------------	-------------	--	----------------------------

Члены комиссии:	Попов Г.Ф.	- ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,	
-----------------	------------	--	--

	Назаров И.Г.	- 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 № 072/07/18.1–162/2021 по жалобе индивидуального предпринимателя Кульмаметова Э.А. (далее также – Заявитель) на действия муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 16 имени В.П. Неймышева» (далее также – Заказчик) при организации и проведении запроса котировок в

электронной форме № ЗК-22/21 на право заключения договора поставки хлебобулочных изделий в I полугодие 2022 г. (г. Тобольск, 15 мкр, стр.19а), реестровый номер извещения: 32110796650 (далее также – Закупка), в присутствии

представителя Заявителя:

<...> (на основании доверенности б/н от 20.12.2021 г.),

представителя Заказчика:

<...> (на основании доверенности б/н от 01.10.2021 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 01.12.2021 г. поступила жалоба (вх. № 12062) ИП Кульмаметова Э.А. на действия МАОУ «СОШ № 16 им. В.П. Неймышева» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме № ЗК-22/21 на право заключения договора поставки хлебобулочных изделий в I полугодие 2022 г. (реестровый номер извещения: 32110796650).

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, которое состоялось 10.12.2021 г.

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 (исх. № СМ/7726) 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, из довода жалобы Заявителя следует, что заявка участника Закупки – ИП Кульмаметова Э.А. отклонена закупочной комиссией Заказчика на основании не предусмотренном, как закупочной документацией, так и положением о закупке Заказчика, а именно со следующей формулировкой (цитирование): «На основании результатов рассмотрения заявок на соответствие требованиям, установленным в документации к закупке, признать закупку по лоту не состоявшейся. На участие в закупке была подана одна заявка.».

Представитель Заказчика с доводом жалобы Заявителя не согласился и пояснил, что действия закупочной комиссии Заказчика, направленные на отклонение заявки участника Закупки – ИП Кульмаметова Э.А. соответствуют условиям котировочной документации и положения о закупке, так как обжалуемая закупочная процедура признана Заказчиком несостоявшейся, в связи с поступлением одной заявки у Заказчика возникла правовая возможность осуществить закупку у единственного поставщика, которой и воспользовался Заказчик.

Вместе с тем, представитель Заказчика в заседании Комиссии Управления подтвердил фактическое соответствие заявки ИП Кульмаметова Э.А. требованиям котировочной документации и указал, что согласно Протоколу рассмотрения процедуры размещения заказа у единственного поставщика № 3211096650/1 от 09.12.2021 г., Заказчиком принято решение заключить договор, являющийся предметом обжалуемой Закупки с ИП Кульмаметова Э.А.

В заседании Комиссии Тюменского УФАС России, состоявшемся 10.12.2021 г., согласно ч. 14.1. ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, в целях получения дополнительной информации и материалов, обеспечения сторонам по делу № 072/07/18.1-162/2021 возможности представить дополнительные документы (сведения, материалы), подтверждающие обозначенные сторонами позиции, срок принятия решения был продлён до 20.12.2021 г.

Так, исследовав всю 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, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к соответствующей закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедуры закупки (включая способы осуществления закупок), и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 1 ст. 3 Закона о закупках закреплено, 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 данном случае целесообразно отметить, что законодательное требование, сформулированное, в том числе в п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, закреплено в пп. 2 п. 2 ст. 2 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МАОУ «СОШ № 16 им. В.П. Неймышева» (далее – Положение, Положение о закупке), утверждённого Протоколом заседания Наблюдательного совета АОУ «СОШ № 16 им. В.П. Неймышева» от 26.03.2021 г. № 168 и размещёнными на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС) 29.03.2021 г. в 12:35.

Из совокупности изложенного следует, что 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 09.11.2021 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32110796650) и на сайте оператора электронной торговой площадки – общества с ограниченной ответственностью «Единая система торговых процедур» по электронному адресу: <http://estp.ru/>, Заказчиком было размещено извещение № ЗК-22/21 о запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку хлебобулочных изделий на I полугодие 2022 г. (далее – Извещение).

Дата подведения итогов: 23.11.2021 г.

НМЦ договора – 578 540,00 руб.

Порядок осуществления закупочной процедуры посредством проведения запроса котировок в электронной форме регламентируется статьёй 23 Положения о закупке Заказчика.

Согласно ч. 20 ст. 3.2 Закона о закупках и п. 1 ст. 23 Положения, под запросом котировок понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признаётся участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора. При этом требования Заказчика к составу содержания заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливаются п. 10 ст. 23 Положения и графой «требования к документам» Извещения.

В ходе заседания Комиссии Управления, представитель Заказчика повторно подтвердил соответствие заявки участника Закупки – ИП Кульмаметова Э.А. требованиям Положения о закупке и Извещения и указал, что заявка Заявителя была отклонена закупочной комиссией Заказчик ввиду того, что Закупка признана несостоявшейся.

Указанная позиция представителя Заказчика, в сущности, подтверждается содержанием протокола № 32110796650 от 23.11.2021 г. (далее – Итоговый протокол), из которого следует, что на участие в рассматриваемой Закупке поступила одна заявка № 456727 (ИП Кульмаметова Э.А.), которая была отклонена закупочной комиссией Заказчика со следующей формулировкой (цитирование): «На основании результатов рассмотрения заявок на соответствие требованиям, установленным в документации к закупке, признать закупку по лоту не состоявшейся. На участие в закупке была подана одна заявка.»

В свою очередь, представитель ИП Кульмаметова Э.А. на довод представителя Заказчика возразил, что ни Положением, ни Извещением не предусмотрено такое основание отклонения заявок участников Закупки, как признание закупки несостоявшейся.

Рассмотрев все имеющиеся в материалах дела № 072/07/18.1-162/2021 документы и сведения, заслушав и оценив устные пояснения представителей сторон, Комиссия Тюменского УФАС России полагает неправомерным и подлежащим отмене решение закупочной комиссии Заказчика об отклонение заявки участника Закупки – ИП Кульмаметова Э.А., ввиду совокупности следующих обстоятельств.

В соответствии с п. 16 ст. 23 Положения, по результатам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок, комиссия по осуществлению конкурентных закупок принимает решение, в том числе о несоответствии заявки на участие в Закупке и (или) участника Закупки, установленным в Извещении требованиям и об отклонении такой заявки на участие в Закупке в случаях, предусмотренных п. 17 настоящей статьи.

Так, п. 17 ст. 23 Положения закреплено, что заявка участника запроса котировок отклоняется комиссией по осуществлению конкурентных закупок в случае:

- непредоставление документов и (или) информации, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, или предоставление недостоверной информации;
- несоответствие информации, предусмотренной извещением о проведении запроса котировок, требованиям извещения о проведении запроса котировок;
- отсутствие информации об участнике закупки в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае, если такое ограничение установлено заказчиком).

Иных оснований для отклонения заявок участников рассматриваемой закупочной процедуры Положением о закупке Заказчика не предусмотрено. При этом, также необходимо отметить, что Извещение, сформированное Заказчиком вообще не содержит каких-либо оснований для отклонения заявок участников Закупки.

В свою очередь, п. 22 ст. 23 Положения зафиксировано, что в случае, если на участие в Закупке не подано ни одной заявки или по результатам рассмотрения заявок, закупочная комиссия отклонила все поданные заявки, или только одна такая заявка на участие в Закупке признана соответствующей всем требованиям, указанным в извещении, запрос котировок признаётся несостоявшимся.

При этом, согласно п. 23 ст. 23 Положения, в случае, если запрос предложений признан несостоявшимся, Заказчик вправе:

- провести повторно запрос котировок на тех же или иных условиях;
- провести закупку на тех же условиях иным конкурентным способом;
- в случае, предусмотренном пп. 27 п. 2 ст. 26 Положения, осуществить закупку у единственного поставщика.

Так, ст. 26 Положения закреплён порядок осуществления закупки у единственного поставщика (далее также – ЕП), в силу ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках, являющейся неконкурентной закупочной процедурой, где согласно пп. 27 п. 2 названной статьи Положения установлено, что закупка у ЕП может осуществляться в случае, если закупка, проведённая ранее, признана несостоявшейся по причине отсутствия заявок на участие в Закупке, либо все заявки, либо все заявки отклонены, либо подана одна заявка.

В свою очередь, ч. 2 ст. 3 Закона о закупках закреплено, что Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учётом положений Закона о закупках. Указанные условия устанавливаются абз. 6, 7 ст. 1 и разд. 5 Положения о закупке, где, в том числе определено, что к числу конкурентных закупочных процедур относится запрос котировок.

По смыслу содержания ч. 3 – 3.2 ст. 3 Закона о закупках, объективным является утверждение, что конкурентная и неконкурентная закупочная процедура, обладают качественно различными признаками и свойствами, а также различным нормативно-правовым регулированием, что свидетельствует о фактической невозможности приобретения конкурентными закупками (аукцион, конкурс, запрос котировок, запрос предложений) статуса неконкурентной закупки, независимо от исхода такой конкурентной закупочной процедуры. Иное бы противоречило смыслу ч. 3 – 3.2 ст. 3 Закона о закупках.

Таким образом, проанализировав содержание п. 22, 23 ст. 23 Положения, Комиссия Тюменского УФАС России полагает целесообразным указать, что данные условия Положения ставят единственного участника Закупки, соответствующего всем требованиям Извещения и фактически являющегося победителем Закупки в зависимость от субъективного усмотрения Заказчика, по сути, в силу обособленного толкования п. 23 ст. 23 Положения обладающего правом заключить договор с единственным поставщиком, что нарушает принцип справедливости (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках) и противоречит, в том числе одной из основных целей регулирования Закона о закупках – удовлетворение существующей потребности Заказчика (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках.).

Сам по себе факт отсутствия заявок на участие в Закупке от иных хозяйствующих субъектов и, как следствие, отсутствие конкурентной борьбы между ними не свидетельствует о невозможности присвоения лицу статуса победителя Закупки, поскольку для получения Заказчиком результата проведения конкурентной закупочной процедуры – заключение договора, не является обязательным исполнением условия наличия конкурентной борьбы хозяйствующих субъектов в рамках такой закупочной процедуры.

В соответствии с ч. 6 ст. 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.

Таким образом, закупочная комиссия Заказчика не обладала правовыми основаниями отклонять заявку участника Закупки – ИП Кульмаметова Э.А. по причинам, зафиксированным в Итоговом протоколе, что свидетельствует о нарушении закупочной комиссии Заказчика требований ч. 6 ст. 3 Закона о закупках (отклонение заявки участника по основаниям не указанным в Извещении) и не соответствует сути содержания принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, в пп. 2 п. 2 ст. 2 Положения), как следствие, противореча ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, довод представителя Заказчика о том, что Заказчиком принято решение заключить договор, являющийся предметом обжалуемой Закупки с ИП Кульмаметова Э.А., применительно к обстоятельствам рассматриваемого дела правового значения не имеет, поскольку не опровергает выводы Комиссии Управления о допущенном закупочной комиссией Заказчика нарушении ч. 6 ст.3 Закона о закупках.

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 закупочной комиссией МАОУ «СОШ № 16 им. В.П. Неймышева» ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона о закупках, при организации и проведении запроса котировок в электронной форме № ЗК-22/21 на право заключения договора поставки хлебобулочных изделий в I полугодие 2022 г. (реестровый номер извещения: 32110796650), выразившемся в неправомерном отклонении заявки участника Закупки –ИП Кульмаметова Э.А.

2) о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания об устранении выявленного нарушения путём отмены Итогового протокола и оценки заявки ИП Кульмаметова Э.А. с учётом принятого Комиссией Управления решения в соответствии с требованиями Положения и Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя Кульмаметова Э.А. на действия муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя общеобразовательная школа № 16 имени В.П. Неймышева» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме № ЗК-22/21 на право заключения договора поставки хлебобулочных изделий в I полугодие 2022 г. (г. Тобольск, 15 мкр, стр.19а), реестровый номер извещения: 32110796650 **обоснованной**.

2. Признать в действиях МАОУ «СОШ № 16 им. В.П. Неймышева» нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать МАОУ «СОШ № 16 им. В.П. Неймышева» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений путём отмены Итогового протокола и проведения рассмотренной закупочной процедуры с учётом принятого Комиссией Управления решения в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Председатель Комиссии:

Ю.Д. Верзун

Члены Комиссии:

Г.Ф.
Попов

И.Г. Назаров

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.