

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 086/07/3-2080/2021

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 17.01.2022
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 19.01.2022

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 присутствии представителя Заявителя по ВКС – « _____ » по доверенности;

в присутствии представителя Заказчика по ВКС — « _____ » по доверенности; « _____ » по доверенности;

рассмотрев жалобу « _____ » (вх. от 30.12.2021 № 13553-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика Фонд развития Ханты-Мансийского автономного округа – Югры при проведении торговой процедуры «Многолотовое ПДО покупателя № 1553585» проводится на сайте в сети Интернет по адресу: www.fabrikant.ru, 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), в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба « _____ » (далее - Заявитель) на действия Фонд развития Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (далее – Заказчик, Фонд развития Югра) при проведении торговой процедуры «Многолотовое ПДО покупателя № 1553585» проводится на сайте в сети Интернет по адресу: www.fabrikant.ru.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Заказчик неправомерно установил в документации о закупке избыточные требования к участникам закупки.

В соответствии с правилами части 1 статьи 18.1 Закона 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 Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом № 223-ФЗ, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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

Участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях, в предусмотренных частью 10 статьи 3 Закона о закупках:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона № 223-ФЗ и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных Законом № 223-ФЗ;

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 Законом № 223-ФЗ 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 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 статьи 3, частью 5 статьи 8 Закона № 223-ФЗ, 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.

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.

Частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, 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.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. Рассмотрение жалобы назначено на 17.01.2022. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

В своих письменных возражениях Заказчик сообщил, что с доводами Жалобы не согласен, в удовлетворении требований Заявителя просит отказать.

Рассмотрев материалы Жалобы, заслушав представителей Заявителя и Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках Фонда развития Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (далее - Положение о закупках), утвержденным приказом Фонда от 13.07.2021 № 54/21.

10.12.2021 на сайте www.fabrikant.ru, размещено извещение о проведении торговой процедуры «Многолотовое ПДО покупателя № 1553585» на оказание услуг по застройке выставочного стенда и организации участия делегации Ханты-Мансийского автономного округа - Югры в Российском инвестиционном форуме Сочи – 2022.

Начальная (максимальная) цена договора определена Заказчиком в размере 14 996 667 рублей.

В соответствии с пунктом 4.3 конкурсной документацией Участнику необходимо предоставить следующие документы, подтверждающие соответствие участника и его соисполнителей требованиям пунктов 4.1, 4.2 настоящей Документации:

п) свидетельство о членстве в Союзе выставочных застройщиков;

р) справка о наличии производственных помещений (собственных или на условиях аренды, не менее 2000 кв.м.), материально-технических ресурсах: станочное оборудование (станки фрезерный, кромко-облицовочный, форматно-раскочный, профилегибочный), сварное оборудование, подъемные механизмы.

Заявитель считает, что вышеуказанные требования к участникам закупки, установленные в конкурсной документации, противоречат нормам Закона о закупках и пункту 5.14 Положения о закупках Фонда, поскольку данные требования необоснованны и приводят к ограничению числа участников закупки, т.к. указывают на конкретные требования.

Согласно п. 4.1 Документации о закупке Участники процедуры закупки и соисполнители должны на дату подачи заявки на участие в закупке соответствовать требованиям, установленным законодательством РФ, Положением о закупках Фонда и закупочной документацией.

Пунктом 8.1 Положения о закупках установлено, что выбор участника закупки осуществляется с помощью следующих конкурентных процедур закупки:

1) конкурс;

2) аукцион;

3) запрос предложений, многолотовое предложение делать оферты (МПДО);

4) запрос котировок;

5) иные способы размещения закупки, предусмотренные

регламентом ЭТП, в случае размещения закупки на соответствующей ЭТП.

Выбор исполнителя (подрядчика, поставщика) с помощью запроса предложений, многолотового предложения делать оферты может осуществляться, в случаях, предусмотренных п. 8.7 Положения о закупках, если предполагается заключение договора на поставку товара, выполнение работ или оказание услуг, начальная (максимальная) цена которого не превышает 15 000 000 (пятнадцати миллионов) рублей.

Таким образом, Заказчик осуществляет закупку конкурентным способом, предусмотренным Положением о закупках.

При этом, в п.1.2.2 Положения о закупках установлено, что настоящее Положение не регулирует отношения, связанные с закупкой товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»; а также с закупкой товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Фонд является унитарной некоммерческой организацией, не имеющей членства, учрежденной на основе добровольного имущественного вноса Ханты-Мансийского автономного округа - Югры и преследующей социальные, общественно полезные цели.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о закупках и частью 1 статьи 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» на Фонд как некоммерческую организацию действие указанных законов не распространяется.

Данная позиция подтверждается разъяснениями Министерства Экономического развития Российской Федерации (письма от 16.01.2015 № Д28и-56, от 29.01.2015 № Д28и-213, от 09.03.2015 № Д28и-611, от 18.03.2015 № Д28и-753, письмо от 14.08.2015 № Д28и-2351), а также разъяснениями Министерства финансов Российской Федерации (письмо от 04.03.2020 № 24-01-08/16156).

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства установлен статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Пунктом 1 части 1 указанной статьи определено, что 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 Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 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.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные

требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в ч. 2 ст.1 настоящего Федерального закона.

В пункте 37 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» от 04.03.2021 № 2 разъяснено следующее:

«По смыслу взаимосвязанных положений части 1 статьи 1, частей 1 и 4 статьи 17, части 5 статьи 18 Закона о защите конкуренции антимонопольный контроль допускается в отношении процедур, обязательность проведения которых прямо предусмотрена законом и введена в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, формирования конкурентного товарного рынка, создания условий его эффективного функционирования (далее - обязательные процедуры), например конкурентных процедур определения поставщика в соответствии со статьей 24 Закона о контрактной системе».

Следовательно, автономная некоммерческая организация не является заказчиком по смыслу Закона № 223-ФЗ и осуществляет закупочную деятельность согласно нормам Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, закупочная деятельность Фонда развития Югры не подпадает под действие Закона о закупках.

Исходя из вышеизложенного, у Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют полномочия и правовые основания для рассмотрения жалобы по существу в порядке статьи 18.1 Закон о защите конкуренции.

На основании изложенного и в соответствии с положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение жалобы «_____» (вх. от 30.12.2021 № 13553-эп/21) (далее — Жалоба) на действия Заказчика Фонда развития Ханты-Мансийского автономного округа – Югры при проведении торговой процедуры «Многолотовое ПДО покупателя № 1553585».

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

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

«_____»

