

РЕШЕНИЕ

№ 086/07/3-435/2022

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 11.04.2022
Мансийск

г. Ханты-

Решение в полном объеме изготовлено 14.04.2022

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 отсутствие представителя Заявителя, уведомленного о рассмотрении Жалобы надлежащим образом;

в присутствии представителя Заказчика, по видео-конференц-связи – «_____» по доверенности;

рассмотрев Жалобу «_____» (вх. от 04.04.2022 № 3342-эп/22) (далее — Жалоба) на действия Заказчика АУ ХМАО-Югры «Региональный молодежный центр» при проведении аукциона в электронной форме, извещение № 32211270617, 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 (вх. от 04.04.2022 № 3342-эп/22) «_____» (далее – Заявитель) на действия АУ ХМАО-Югры «Региональный молодежный центр» (далее – Заказчик, АУ «РМЦ») при проведении аукциона в электронной

форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку учебного и лабораторного оборудования для создания и функционирования Регионального центра выявления, поддержки и развития способностей и талантов у детей и молодежи в рамках регионального проекта «Успех каждого ребёнка», извещение № 32211270617.

Заявитель обжалует положения закупочной документации в части установления в документации о закупке необоснованных, избыточных требований к участникам закупки.

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) 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;
- 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) 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения нужд автономного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «Региональный молодежный центр» (далее – Положение о закупке), утвержденным решением Наблюдательного совета АУ «Региональный молодежный центр» (протокол от 10.11.2021 № 21).

30.03.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211270617. В документацию о закупке внесены изменения 04.04.2022. В соответствии с извещением срок подачи заявок установлен с 30.03.2022 по 08.04.2022 10:00 (мск+2). Дата подведения итогов – 11.04.2022.

Жалоба «_____» поступила в Ханты-Мансийское УФАС России посредством электронной почты 04.04.2022, то есть до окончания срока подачи заявок.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

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, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган 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 11.04.2021. В назначенную дату состоялось рассмотрение жалобы посредством видео-конференц-связи.

Заявитель считает, что Заказчиком при составлении и размещении документации о закупке допущены следующие нарушения:

1. Заказчиком указаны противоречивые сведения о способе закупки, а именно: в ЕИС указано, что у данной закупки способ размещения Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Однако, заказчик не указал эту информацию ни в извещении о проведении аукциона, ни в документации.

2. В Документации и проекте договора (являющимся неотъемлемой частью документации) указаны сроки оплаты Поставщику в течение 15 рабочих дней. Вместе с тем, срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

3. Описание характеристик товара составлено таким образом, что требования технического задания по позициям №№ 5 и 6 соответствуют единственному товару.

4. Заказчик в техническом задании указал фирменные наименования товаров, чем нарушил ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

По мнению Заявителя вышеуказанные действия Заказчика влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки.

Заказчик с доводами Жалобы не согласен по основаниям, изложенным в возражениях.

Рассмотрев материалы Жалобы, заслушав представителя Заказчика, Комиссия Управления установила следующее.

Согласно ч.9 ст.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.

30.04.2022 Заказчиком в ЕИС опубликовано извещение и документация о проведении закупки аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Шифр 71-2022-нр5189 Поставка учебного и лабораторного оборудования для функционирования Регионального, центра выявления, поддержки и развития способностей и талантов у детей и молодежи в рамках регионального проекта «Успех каждого ребёнка», извещение № 32211270617.

04.04.2022 размещено Техническое задание в новой редакции. В связи с внесенными изменениями срок приема заявок на участие был продлен до 08.04.2022.

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.

При этом, требования к участникам такой закупки должны быть указаны в документации о конкурентной закупке, согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

По доводу № 1 установлено следующее.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, установлены в ст. 3.4 Закона о закупках.

Согласно ч.1 ст.3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства),

осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

В тексте извещения о проведении закупки, а также в документации о закупке, размещенных в ЕИС, указано, что способ осуществления закупки – аукцион в электронной форме. В тексте указанных документов, в том числе в требованиях к участникам закупки, не содержится указания на то, что закупка проводится для субъектов малого и среднего предпринимательства (далее СМП).

Таким образом, исходя из положений документации о закупке участником закупки может быть любое лицо.

Вместе с тем, в ЕИС на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение о проведении закупки № 32211270617, согласно которому способ осуществления закупки: аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Заказчик пояснил, что при формировании закупки в Государственной информационной системе ХМАО - Югры устанавливает требование к участникам закупки, что они должны относиться к субъектам СМП, далее это требование интегрируется в формируемое Единой информационной системой в сфере закупок извещение (с указанием что участниками могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства) и размещается на ЭТП в разделе для закупок у СМП.

Следовательно, закупка осуществлялась в соответствии с подпунктом б) пункта 4 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного Постановлением Правительства от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Положение).

В соответствии с п.20 указанного Положения при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом "б" пункта 4 настоящего Положения в извещении о закупке и документации о закупке указывается, что участниками такой закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 8.9 Положения о закупке Заказчика установлено, что в случае осуществления закупки только у субъектов МСП, извещение о закупке и документация о закупке должны содержать ограничение, в котором указывается, что участниками закупки могут быть только субъекты МСП.

Таким образом, Заказчиком указаны противоречивые сведения о способе проведения закупки, что может привести к ограничению количества участников закупки. Указанные действия Заказчика противоречат части 1 статьи 2, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункт 8.9 Положения о закупках.

Довод Заявителя № 1 обоснован.

По доводу № 2 установлено следующее.

Согласно пункту 21.22 Положения о закупках срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки, предусмотренной разделом 23 Положения о закупке, с субъектом МСП, а также по договору (отдельному этапу договора), заключенному поставщиком (исполнителем, подрядчиком) с субъектом МСП в целях исполнения договора, заключенного поставщиком (исполнителем, подрядчиком) с Заказчиком по результатам закупки,

осуществляемой в соответствии с подпунктом 3 пункта 23.1 Положения о закупке, устанавливается в договоре в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ № 1352.

В соответствии с п.14(3) Положения при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом "а" пункта 4 настоящего Положения срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 7 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке поставленного товара (выполненной работы, оказанной услуги) по договору (отдельному этапу договора).

В проекте договора, приложенный к документации о закупке, указаны сроки оплаты в течении 15 рабочих дней.

По доводу №2 Заказчик пояснил следующее. Документация о закупке разрабатывалась в те же сроки, что и вносились изменения в постановление Правительства №1352 от 11.12.2014. Но данные условия договора относятся ко всем участникам, желающим принять участие в закупке и не устанавливают какие-либо преимущества для кого-либо участника закупки. Договор фактически не заключен, а лишь будет заключен с победителем закупки по результатам конкурентных процедур. При заключении договора Заказчик и Победитель, которому направлен проект договора, вправе внести в него изменения и дополнения, в том числе в обязательном порядке было внесено изменение в части сроков оплаты за поставленный товар.

Пункт 14(3) в действующей редакции введен в действие Постановлением Правительства РФ от 21.03.2022 №417. Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в установлении в срок оплаты 15 рабочих дней, нарушают требования Положения и могут привести к нарушению прав и законных интересов участников закупки. Довод № 2 Жалобы является обоснованным.

По доводу №№ 3 и 4 установлено следующее.

Как пояснил представитель Заказчика, в первоначальной редакции к файлу технического задания Excel, по ошибке был прикреплен в отдельную вкладку первоначальный черновой список оборудования, планируемого к закупке, в последующем он был сокращен и размещен на аукцион. 04.04.2022 Техническое задание было отредактировано и размещено в новой редакции. В связи с внесенными изменениями срок приемки заявок на участие был продлен до 08.04.2022.

В соответствии с решением Экспертного совета Регионального центра выявления, поддержки и развития способностей и талантов у детей и молодежи в Ханты-Мансийском автономном округе - Югре (протокол № 2 от 28.03.22) утвержден перечень оборудования, необходимого для реализации образовательных программ Регионального центра, приобретаемого за счет средств субсидии по результату «Созданы и функционируют региональные центры выявления, поддержки и развития способностей и талантов у детей и молодежи» (направление расходов 51890. Создание центров выявления и поддержки одаренных детей) федерального проекта «Успех каждого ребенка» национального проекта «Образование».

Перечень оборудования предполагает приобретение оборудования к обозначенным набором технических характеристик, отвечающих требованиям образовательных программ и необходимых для проведения образовательных программ.

Данные требования к техническим характеристикам приобретаемых товаров были установлены в Техническом задании.

В соответствии с ч.6.1 ст.3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики

(потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Таким образом, в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак при описании товара Заказчику надлежит использовать слова "(или эквивалент)", либо указать причину необходимости закупки товаров с определенным товарным знаком.

При рассмотрении материалов Жалобы Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что на дату рассмотрения Жалобы закупочной комиссией Заказчика не опубликован протокол рассмотрения заявок, итоги закупки не подведены.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, 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 путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики обязаны руководствоваться основными принципами, а именно участнику закупки должны быть обеспечены равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно ч.20 ст.18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу жалобы «_____» (вх. от 04.04.2022 № 3342-эп/22) на действия Заказчика АУ ХМАО-Югры «Региональный молодежный центр» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку учебного и лабораторного оборудования для создания и функционирования Регионального центра выявления, поддержки и развития способностей и талантов у детей и молодежи в рамках регионального проекта «Успех каждого ребёнка», извещение № 32211270617, обоснованной.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.

3. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Ханты-Мансийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

«_____»

Члены Комиссии:

«_____»

«_____»