

РЕШЕНИЕ №086/07/3-351/2023

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 28.03.2023

г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 28.03.2023

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 на заседании комиссии посредством онлайн видеоконференции заявителя ИП <<---->>;

в присутствии на заседании комиссии посредством онлайн видеоконференции представителя заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» <<---->>, действующего на основании доверенности;

рассмотрев посредством онлайн видеоконференции жалобу ИП <<---->> (вх. №2526-ЭП/23 от 15.03.2023) на действия заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по организации телевизионной, интернет трансляции и производству видеофильма в рамках проведения X Международного Югорского лыжного марафона «UGRA SKI» в г. Ханты-Мансийске в 2023 году (ЗПЭ-004.23) (реестровый номер извещения 32312142736), 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) поступила жалоба ИП <<---->> (далее - Заявитель) (вх. №2526-ЭП/23 от 15.03.2023) на действия заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по организации телевизионной, интернет трансляции и производству видеофильма в рамках проведения X Международного Югорского лыжного марафона «UGRA SKI» в г. Ханты-Мансийске в 2023 году (ЗПЭ-004.23) (реестровый номер извещения 32312142736).

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.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 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.

В силу положений 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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг Автономного учреждения Ханты-Мансийского автономного округа - Югры «ЮграМегаСпорт», утвержденным протоколом наблюдательного совета автономного учреждения от 27.09.2022 №15/2022 (далее - Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее - Извещение), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте <https://zakupki.gov.ru> - 22.02.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора - 3 395 000,00 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке - 09.03.2023;
4. Дата подведения итогов - 09.03.2023;
5. На участие в запросе предложений поданы 2 заявки;
6. 10.03.2023 Заказчиком принято решение о недопуске 2-х заявок по причине того, что в техническое задание заказчика требуется существенные поправки, опубликовать закупку повторно. По результатам подведения итогов торгов процедура признана несостоявшейся.

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.

Из жалобы следует, что при проведении запроса предложений Заказчиком были нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Основание отклонения заявки является неправомерным, поскольку основания, по которым Заказчик отклонил заявку отсутствуют в Положении о закупках Заказчика и закупочной документации.
2. В протоколе отсутствует конкретная причина отмена закупки, а именно какие правки требуется внести. Подписей членов комиссии в протоколе нет.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился по основаниям указанным в письменных возражениях.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу жалобы основание отклонения заявки является неправомерным, поскольку основания, по которым Заказчик отклонил заявку отсутствуют в Положении о закупках Заказчика и закупочной документации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения закупки только до окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Аналогичные положения установлены пунктом 8.19 Положения о закупке.

Согласно извещению дата и время окончания подачи заявок на участие в закупке 09.03.2023 10:00 (МСК+2).

При этом в соответствии с информацией, размещенной на сайте <https://zakupki.gov.ru>, а также согласно протоколу от 10.03.2023 №32312142736 Заказчиком принято решение о недопуске 2-х участников запроса предложений и признание процедуры несостоявшейся.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в ходе проведения закупки у Заказчика возникла потребность во внесении существенных поправок в Техническое задание, которые напрямую влияют на стоимость оказания услуг.

Также Заказчик пояснил, что в настоящее время внесены изменения в техническое задание и закупка повторно опубликована под реестровым номером 32312201320.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что исходя из буквального толкования частей 5,7 статьи 3.2 Закона о закупках, Заказчик вправе отменить процедуру закупки до даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, а правом на отмену определения поставщика Заказчик обладает только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом, разместив на Официальном сайте извещение об отмене закупки.

Уведомлением от 23.03.2023 №ВТ/1972/23 у Заказчика дополнительно истребованы пояснения, а также подтверждающие документы о принятии Заказчиком указанного выше решения.

Во исполнение указанного уведомления Заказчиком представлено поручение от 17.03.2023г. заместителя Губернатора Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, в соответствии с которым в целях организации и проведения X Международного Югорского лыжного марафона «UGRA SKI» в городе Ханты-Мансийске в 2023 году поручено Департаменту физической культуры и спорта Ханты-Мансийского автономного округа-Югры совместно с исполнительной дирекцией по

организации проведения международных и всероссийских физкультурных мероприятий, и спортивных мероприятий в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре в 2023 году - автономным учреждением Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «ЮграМегаСпорт»: 1. организовать и обеспечить работу пресс-центра Лыжного марафона во взаимодействии с пресс службой исполнительной дирекцией и департаментом общественных, внешних связей и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры; 2. совместно с автономным учреждением Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Окружная телерадиокомпания «Югра» организовать пресс-конференцию с участием представителей исполнительных органов власти автономного округа в сфере физической культуры и спорта, организаторов и участников лыжного марафона с привлечением окружных и федеральных средств массовой информации с трансляцией в социальных сетях.

Однако Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что указанное поручение было издано после принятия Заказчиком протокола от 10.03.2023 №32312142736, в соответствии с которым принято решение о недопуске 2-х участников запроса предложений и признания процедуры несостоявшейся.

Следовательно, указанное поручение не могло служить основанием для принятия Заказчиком решения о несоответствии двух заявок, внесения изменений в техническое задание и признания несостоявшейся процедуры проведения запроса предложений.

При этом других документов, свидетельствующих о том, что закупка отменена вследствие обстоятельств непреодолимой силы, Заказчиком Комиссии не представлено.

Согласно пункту 6.12 Положения о закупке Заказчика, если иное не предусмотрено документацией о закупке, запрос предложений в электронной форме проводится в один этап, при котором комиссия осуществляет рассмотрение заявок на участие в запросе предложений в электронной форме, сопоставление ценовых предложений участников закупки, оценку и сопоставление заявок по нестоимостным критериям оценки и подведение итогов запроса предложений в электронной форме.

В силу пункта 6.15 Положения о закупке, комиссия рассматривает заявки на участие в запросе предложений, осуществляет оценку и сопоставление заявок, соответствующих требованиям документации о закупке, по нестоимостным критериям оценки и сопоставляет ценовые предложения участников закупки. При этом оценка и сопоставление

заявок по нестоимостным критериям оценки не осуществляется в случаях, при которых закупка в соответствии с настоящим Положением признается несостоявшейся. После рассмотрения и сопоставления заявок комиссия подводит итоги запроса предложений в электронной форме и присваивает каждой заявке порядковый номер в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора. Заявке на участие в запросе предложений в электронной форме, в которой содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких таких заявках содержатся одинаковые по степени выгоды условия исполнения договора меньший порядковый номер присваивается заявке, которая поступила ранее других таких заявок.

В параграфе 1 раздела II документации о проведении запроса предложений установлен порядок подачи заявки на участие в запросе предложений в электронной форме, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме.

Согласно пункту 4 параграфа 5 раздела II документации о проведении запроса предложений на основании результатов рассмотрения первых частей заявок на участие в запросе предложений в электронной форме комиссией принимается решение о соответствии заявки на участие в запросе предложений в электронной форме требованиям документации о закупке или об отклонении такой заявки.

Пунктом 5 параграфа 5 раздела II документации о проведении запроса предложений установлено, что основаниями для отклонения заявки являются:

1) непредоставление в первой части заявки на участие в закупке информации, предусмотренной **пунктом 6 § 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ»**, или предоставление недостоверной информации;

2) несоответствие первой части заявки на участие в закупке требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки, указанным в **§ 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ»**.

3) наличие в первой части заявки сведений об участнике закупки, о

ценовом предложении.

При этом такого основания как отклонение заявки по причине необходимости внесения изменений в техническое задание документация о проведении запроса предложений не содержит.

Кроме того, согласно пункту 8.17 Положения о закупке Заказчик вправе принять решение о внесении изменений в извещение о закупке и (или) документацию о закупке до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке. В течение 3 дней с даты принятия указанного решения такие изменения размещаются Заказчиком в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом № 223-ФЗ. При этом срок подачи заявок на участие в закупке должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом № 223-ФЗ, указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного Положением о закупке.

Таким образом, при принятии Заказчиком решения о внесении изменений в техническое задание такие изменения могли быть внесены до даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке с обязательным продлением срока подачи заявок по этой же закупке.

Однако, как было отмечено выше, Заказчик фактически отказался от проведения закупки с извещением №32312142736 и в последствии объявил новую закупку на эти же услуги (извещение №32312201320), тем самым нарушив пункт 8.17 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 18 документации о проведении запроса предложений победителем запроса предложений в электронной форме признается участник запроса предложений, который предложил лучшие условия исполнения договора, и заявке на участие в запросе предложений в электронной форме которого присвоен первый номер.

Согласно протокола подведения итогов процедуры №32312142736 от 10.03.2023г. Заявитель, чья заявка имеет порядковый номер 2 предложил ценовое предложение по договору в размере 2 540 000 руб., Автономное учреждение Ханты-Мансийского автономного округа-Югры «Окружная телерадиокомпания «Югра», чья заявка имеет порядковый номер 1 предложило ценовое предложение по договору в размере 3 180 000 руб.

При указанных обстоятельствах процедура проведения запроса предложений подлежала продолжению в силу требований Закона о

закупках, документации о проведении запроса предложений.

Согласно пункту 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.

Исходя из положений указанной нормы права торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «запрос предложений», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур. В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами ГК РФ, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений. Следовательно, лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении должно регулироваться соответствующими нормами права, предусмотренными для данного правоотношения.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что согласно позиции, изложенной в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение обязательств», в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

В данном конкретном случае, оценив приведенные Заказчиком

обоснования и оценив представленные доказательства, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России считает, что основания для не допуска заявок участников в связи необходимостью внесения существенных изменений в техническое задание, признание на этом основании процедуры итогов запроса предложений несостоявшейся, не отвечают критериям обстоятельств непреодолимой силы.

При этом, Заказчиком не представлено фактических доказательств принципиальных отличий, повлиявших на стоимость услуг, являющихся предметом Закупки.

На вопрос Комиссии Заказчик пояснил, что таким документом является вышеуказанное поручение от 17.03.2023г. заместителя Губернатора Ханты-Мансийского автономного округа-Югры.

Однако, как было указано выше, данное поручение было дано после принятия Заказчиком решения, указанного в протоколе подведения итогов процедуры №32312142736 от 10.03.2023г.

Таким образом, Заказчиком не представлено действительных доказательств наличия оснований, обосновывающих необходимость внесения изменений в техническое задание, равно как не представлено доказательств обстоятельств непреодолимой силы.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о том, у Заказчика не имелось правовых оснований для принятия решения о не допуске к участию закупки в связи с внесением существенных изменений в техническом задании, признание на этом основании процедуры итогов запроса предложений несостоявшейся.

При указанных обстоятельствах, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в частях 5, 7 статьи 3.2 Закона о закупках, пункта 8.19 Положения о закупке, а также пункта 8.17 Положения о закупке.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы в указанной части.

При этом довод Заявителя в части отсутствия подписей членов комиссии в протоколе не нашел своего подтверждения, поскольку подписанный протокол представлен Заказчиком в материалы дела.

Поскольку Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что Заказчиком взамен оспариваемой закупки с реестровым номером 32312142736 объявлена новая процедура проведения запрос предложений в электронной форме с реестровым номером 32312201320, Комиссия считает необходимым выдать Заказчику предписание в том числе об аннулировании закупки с реестровым номером 32312201320.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <<--->> (вх. №2526-ЭП/23 от 15.03.2023) на действия заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по организации телевизионной, интернет трансляции и производству видеофильма в рамках проведения X Международного Югорского лыжного марафона «UGRA SKI» в г. Ханты-Мансийске в 2023 году (ЗПЭ-004.23) (реестровый номер извещения 32312142736), обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» нарушения частей 5, 7 статьи 3.2 Закона о закупках, пункта 8.19 Положения о закупке, а также пункта 8.17 Положения о закупке.

3. Выдать заказчику АУ ХМАО-Югры «ЮграМегаСпорт» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

Председатель Комиссии

<<--->>

Члены Комиссии:

<<--->>

<<--->>

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