

ешение №024/07/3-3640/2020

25 декабря 2020 года

г.Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров в составе: (далее – Комиссия Красноярского УФАС России), рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции») жалобу ИП Слепухиной И.В. на действия организатора закупки – МАДОУ «Детский сад № 110» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по присмотру и уходу за детьми дошкольного возраста с 1,5 до 7 лет населению города Красноярска для МАДОУ «Детский сад № 110» (извещение № 32009776453) (далее - закупка), установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России 18.12.2020 поступила жалоба ИП Слепухиной И.В. на действия организатора закупки, выразившиеся в составлении закупочной документации с нарушениями законодательства Российской Федерации.

Жалоба рассмотрена с участием представителя организатора закупки.

Согласно доводам жалобы требование о предоставлении в составе заявки справки в электронном виде из налоговых органов РФ о наличии/отсутствии просроченной задолженности по уплате налогов и сборов, иных обязательных платежей (форма по КНД 1 120101), срок получения которой составляет 10 дней, при установленном в закупочной документации сроке подачи заявок – менее 10 дней, является неправомерным.

Также из доводов жалобы следует, что требования о предоставлении в составе заявки информации о привлекаемых соисполнителях, а также документов о наличии коммерческой недвижимости на праве собственности или договора аренды, зарегистрированным в Росреестре являются необоснованными (избыточными), приводящими к ограничению конкуренции.

Организатор закупки представил возражения на доводы жалобы, из которых следует, что максимальный срок выдачи справки о наличии/отсутствии просроченной задолженности по уплате налогов и сборов, иных обязательных платежей (форма по КНД 1 120101) при личном обращении в ИФНС по месту пребывания действительно составляет составляет 10 дней. При этом в закупочной документации указано, что вышеуказанная справка требуется в электронном виде, которую можно заказать через официальные интернет-ресурсы, предоставляющие такие документы. По практике максимальный срок получения таких составляет не более 1 дня. Получение справки лично из ИФНС по практике составляет максимум 5 рабочих дней.

Также из возражений на доводы жалобы следует, что требование о представлении в составе заявки сведений о привлекаемых соисполнителях соответствует Положению о закупках, требованиям Федерального закона о закупках не противоречит. Документы о наличии у участника закупки коммерческой недвижимости на праве собственности или договора аренды, зарегистрированного в Росреестре, необходимы для оценки заявок участников закупки, непредставление которых основанием для отклонения заявки участника закупки не является. Требование о том, что договор аренды должен быть зарегистрирован в Росреестре обусловлено тем, что заказчик проводит закупку услуг со сроком исполнения с 01.01.2021 по 31.12.2023, и договор аренды на 11 месяцев не может подтвердить наличие помещения, в котором будут содержаться дети дошкольного возраста на протяжении всего периода оказания услуг.

Комиссия Красноярского УФАС России, рассмотрев представленные документы и сведения, документы, размещенные на официальном сайте в сети «Интернет», выслушав представителя организатора закупки, установила следующее.

Обжалуемая закупка проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон о

закупках), Положения о закупках, утвержденного на основании части 1 статьи 2 Федерального закона о закупках.

В соответствии с пунктом 4 раздела 3 «Требования к участникам закупки» закупочной документации к участникам закупки устанавливается, в том числе требование об отсутствии у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в закупке не принято, подтверждается справкой из налоговых органов РФ о наличии / отсутствии просроченной задолженности по уплате налогов и сборов, иных обязательных платежей (форма по КНД 1120101) срок выдачи: не позднее, чем за 1 (один) месяц до даты подачи предложения.

Согласно пункту 6 раздела 15.1 «Требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме и инструкция по ее заполнению» закупочной документации заявка на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать, в том числе справку в электронном виде из налоговых органов РФ о наличии/отсутствии просроченной задолженности по уплате налогов и сборов, иных обязательных платежей (форма по КНД 1120101) срок выдачи: не позднее, чем за 1 (один) месяц до даты подачи предложения.

Частями 9, 10 статьи 4 Федерального закона о закупках установлены требования к содержанию извещения о проведении закупки, документации о конкурентной закупки.

Так, согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Федерального закона о закупках закупочная документация должна содержать требования к участникам такой закупки. В пункте 2 части 10 статьи 4 Федерального закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Требования к участникам закупки, содержанию заявки Федеральным законом о закупках не установлены. Из этого следует, что установление таких требований осуществляется в закупочной документации на основании Положения о закупках.

Положение о закупках содержит аналогичные требования к содержанию извещения, закупочной документации, а также требует указания в закупочной документации запроса предложений требований к участнику закупки, содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (статьи 46, 47 Положения о закупках).

Пунктом 4 части 3 статьи 4 «Участник закупки» Положения о закупках предусмотрено единое требование к участникам закупки: отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в закупке не принято.

Организатор закупки воспользовался предоставленным правом и в качестве документа, подтверждающего отсутствие у участника закупки задолженности по налогам и сборам, указал требование к предоставлению в составе заявки справки в электронном виде из налоговых органов РФ о наличии/отсутствии просроченной задолженности по уплате налогов и сборов, иных обязательных платежей (форма по КНД 1120101), со сроком выдачи: не позднее, чем за 1 (один) месяц до даты подачи предложения.

В связи с тем обстоятельством, что наличие вышеуказанной справки не определено в Федеральном законе в качестве обязательного к представлению в составе заявки на участие в запросе предложений документа, участник закупки не имеет возможности до размещения в Единой информационной системе извещения о проведении закупки и закупочной документации, знать о том, что такой документ потребуется и предпринять меры по его получению заблаговременно, в том числе, узнав о планируемой закупке и сроках ее проведения из информации, содержащейся в плане-графике.

Следовательно, при проведении закупки организатор закупки, с целью соблюдения прав и законных интересов участников закупки, а также с целью соблюдения принципа отсутствия необоснованного ограничения конкуренции, должен предоставить участникам закупки возможность подготовить заявку с представлением всех требуемых документов. Такая возможность, в том числе предоставляется путем определения срока подачи заявок, достаточного для получения документов, находящихся в распоряжении третьих лиц.

Согласно части 23 статьи 3.2 Федерального закона о закупках при проведении запроса предложений извещение об осуществлении закупки и документация о закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе не менее чем за семь рабочих дней до дня проведения такого запроса. Статьей 46 Положения о закупках установлен аналогичный срок для размещения извещения о проведении закупки в единой информационной системе. Регламентом электронной торговой площадки предусмотрено, что извещение на электронной торговой площадке публикуется с использованием ЭТП (электронной торговой площадки) в соответствии со сроками, установленными внутренними документами (Положением о закупках) организатора закупки.

Из этого следует, что срок размещения в единой информационной системе, на электронной торговой площадке извещения о проведении закупки не может составлять менее семи дней до дня проведения закупки, но может составлять более длительный срок.

Часть 10 статьи 4 Федерального закона о закупках предусматривает указание в закупочной документации даты начала, даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Аналогичные требования установлены в пункте 10 части 1 статьи 47 Положения о закупках.

Из совокупности указанных положений Федерального закона о закупках и Положения о закупках следует, что определение срока подачи заявок является исключительным правомочием организатора закупки.

Закупочной документацией срок подачи заявок установлен с 09.12.2020 до 10:00 часов 18.12.2020, т.е. 7 рабочих дней.

Согласно части 6 статьи 6.1, пункту 10 части 1 статьи 32 Налогового кодекса Российской Федерации, пункту 114 Административного регламента Федеральной налоговой службы по предоставлению государственной услуги по бесплатному информированию (в том числе в письменной форме) налогоплательщиков, плательщиков сборов, плательщиков страховых взносов и налоговых агентов о действующих налогах, сборах и страховых взносах, законодательстве о налогах и сборах и принятых в соответствии с ним нормативных правовых актах, порядке исчисления и уплаты налогов, сборов и страховых взносов, правах и обязанностях налогоплательщиков, плательщиков сборов, плательщиков страховых взносов и налоговых агентов, полномочиях налоговых органов и их должностных лиц, а также по приему налоговых деклараций (расчетов), утвержденного приказом ФНС России от 08.07.2019 N ММВ-7-19/343@ требуемая организатором закупки справка выдается налоговым органом в течение 10 рабочих дней с даты получения запроса.

При этом, вышеуказанные требования не содержат исключения, в виде уменьшения срока выдачи справки, при выдаче такой справки в форме электронного документа.

Следовательно, устанавливая в закупочной документации требование о предоставлении документа, получение которого возможно только путем обращения участника закупки к третьему лицу, организатору закупки следует установить срок подачи заявок с учетом сроков, предусмотренных действующим законодательством для подготовки третьими лицами такого документа.

Пункт 8 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018 определяет действия заказчика по установлению срока подачи заявок, не позволяющего получить и представить в составе заявки требующийся закупочной документ, как установление заказчиком невыполнимых требований для участников закупки, ограничивающих конкуренцию и противоречащих положениям Федерального закона о закупках.

Одним из принципов Федерального закона о закупках является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона о закупках). Аналогичный принцип проведения закупок закреплен в пункте 2 части 5 статьи 1 Положения о закупках.

Таким образом, организатор закупки, установив срок подачи заявок, не позволяющий подготовить заявку в соответствии с установленными закупочной документацией требованиями, при необходимости получения справки в электронном виде из налоговых органов РФ о наличии/отсутствии просроченной задолженности по уплате налогов и сборов, иных обязательных платежей (форма по КНД 1120101), срок получения которой составляет до 10 рабочих дней, допустил нарушение пункта 2 части 5 статьи 1 Положения о закупках и, как следствие, часть 1 статьи 2 Федерального закона о закупках.

Согласно пункту 9 раздела 15.1 «Требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме и инструкция по ее заполнению» закупочной документации заявка на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать, в том числе копии документов,

подтверждающих наличие коммерческой недвижимости площадью не менее 290 м<sup>2</sup> на праве собственности или на основании договора аренды, зарегистрированного в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр).

Из пояснений организатора закупки следует, что непредставление копий документов, подтверждающих наличие коммерческой недвижимости площадью не менее 290 м<sup>2</sup>, основанием для отклонения заявки не является, а предоставляется для оценки по критерию «Наличие у участника закупки коммерческой недвижимости не менее 260 м<sup>2</sup>».

Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что соответствие вышеуказанному критерию подтверждается документом о праве собственности или договором аренды на помещение, зарегистрированным в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр), с датой окончания аренды не менее чем срок окончания оказания услуг по данной закупке (31 декабря 2023 года) (пункт 4 раздела 23 «Критерии оценки заявок на участие, величины значимости этих критериев, порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе предложений в электронной форме» закупочной документации). При этом, требование к площади такого помещения (не менее 290 м<sup>2</sup>), как то указано в пункте 9 раздела 15.1 «Требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме и инструкция по ее заполнению» закупочной документации не установлено. Также как и в пункте 9 раздела 15.1 «Требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме и инструкция по ее заполнению» закупочной документации не установлено требование к сроку окончания аренды не менее чем срок окончания оказания услуг по данной закупке (31 декабря 2023 года).

Кроме того, закупочная документация положений, содержащих сведения о том, что непредставление документов, предусмотренных пунктом 9 раздела 15.1 «Требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме и инструкция по ее заполнению» закупочной документации, основанием для отклонения заявки не является. Наоборот, в разделе 17 закупочной документации установлено, что в случае, если заявка участника или сам участник не отвечают какому-либо из требований, установленных документацией, комиссия отказывает участнику в допуске к участию в запросе предложений в электронной форме.

Также организатор закупки ссылается на то, что требование о том, что договор аренды на помещение должен быть зарегистрирован в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии обусловлено тем, что срок исполнения договора по закупке установлен с 01.01.2021 по 31.12.2023.

Однако, Комиссией Красноярского УФАС России установлено, что требование к сроку действия договора в пункте 9 раздела 15.1 «Требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме и инструкция по ее заполнению» закупочной документации не установлено. Требование о регистрации договора аренды в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии, при отсутствии в закупочной документации требования к сроку действия договора аренды, не может являться подтверждением того, что такой договор заключен на срок требуемый заказчику. Кроме того, факт регистрации договора аренды помещения в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестре), не может являться гарантией того, что сторона по договору (в данном случае участник закупки) будет пользоваться предметом договора (помещением) весь срок, установленный таким договором.

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что вышеуказанное требование закупочной документации приводит к необоснованному ограничению конкуренции, не соответствует требованию пункта 2 части 5 статьи 1 Положения о закупках и, как следствие, части 1 статьи 2 Федерального закона о закупках.

Согласно пункту 7 раздела 15.1 «Требования к содержанию, форме, составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме и инструкция по ее заполнению» закупочной документации заявка на участие в запросе предложений в электронной форме должна содержать, в том числе сведения о привлекаемых соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) и документы, подтверждающие их соответствие требованиям, установленным в документации о закупке, или справку о том, что соисполнители (субподрядчики, субпоставщики) участником привлекаться не будут (в случае установления в документации о закупке).

Иных положений, в части установления требований к соисполнителям (субподрядчикам, субпоставщикам), а также к видам услуг, которые могут быть исполнены указанными лицами, при том условии, что предметом закупки являются услуги по присмотру и уходу за детьми дошкольного возраста, закупочная документация не содержит.

Статьей 780 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично.

Проект договора, являющийся неотъемлемой частью закупочной документации, размещенный в Единой информационной системе, прямого требования об исполнении договора с привлечением соисполнителей

(субподрядчиков, субпоставщиков) не содержит, также как и не содержит положений, регулирующих такие отношения.

Таким образом, Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что, установив в закупочной документации требование о представлении в составе заявки сведений о привлекаемых соисполнителях (субподрядчиках, субпоставщиках) и документов, подтверждающих их соответствие требованиям, установленным в документации о закупке, при отсутствии прямого требования к исполнению договора с участием указанных лиц, организатор закупки нарушил требования пункта 2 части 5 статьи 1 Положения о закупках и, как следствие, части 1 статьи 2 Федерального закона о закупках.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Красноярского УФАС России решила следующее.

1. Признать жалобу ИП Слепухиной И.В. обоснованной.
2. Признать организатора закупки нарушившим требования части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать организатору закупки предписание об устранении выявленных нарушений путем внесения изменений в закупочную документацию.

Решение может быть обжаловано в суд или в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии