

Решение № 055/07/3-206/2022

о признании жалобы обоснованной

04.04.2022

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу общества с ограниченной ответственностью «Димелиора» (далее – ООО «Димелиора», Общество, Заявитель) на действия акционерного общества «Омскэлектро» (далее – АО «Омскэлектро», Заказчик, Ответчик) при проведении закупки у единственного поставщика с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска» на выполнение комплекса кадастровых работ по подготовке текстового и графического описания местоположения границ зон с особыми условиями использования территории (охранных зон) (извещение № 4259744) (далее – закупка, заявка на закупку),

при участии представителя ООО «Димелиора» – <...> (личность удостоверена паспортом),

при участии представителей АО «Омскэлектро» – <...> (доверенность от 14.12.2021 № 06-10/180-юр), <...> (доверенность от 16.08.2022 № 06-10/123-юр, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Общества (вх. от 18.03.2022 № 2742э), которое полагает, что АО «Омскэлектро» неправомерно признало ООО «Димелиора» не соответствующим требованиям регламента осуществления закупок у единственного поставщика с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска», утвержденного 15.01.2021 директором департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее – Регламент), поскольку Общество, подавая заявку на участие в закупке, продекларировало требования к участникам закупки, установленные пунктом 5.1 Регламента, и приложило документы, предусмотренные пунктом 6.11 Регламента. Принятие решения о несоответствии поставщика требованиям, не предусмотренным пунктом 6.16 Регламента, не допускается.

На основании изложенного, Заявитель просит признать решение Заказчика о признании ООО «Димелиора» не соответствующим требованиям Регламента незаконным, обязать АО «Омскэлектро» пересмотреть результаты определения победителя с учетом установленных

фактов по делу.

На заседании Комиссии 29.03.2022 представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе ООО «Димелиора» (вх. Омского УФАС России от 18.03.2022 № 2742э).

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 21.03.2022 № 05-2018_АО «Омскэлектро» представлены письменные пояснения относительно доводов Заявителя, а также копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 25.03.2022 № 3038).

На заседании Комиссии 29.03.2022 представители Заказчика высказались согласно письменным пояснениям АО «Омскэлектро» на жалобу ООО «Димелиора», отметив, что закупка проведена в соответствии с требованиями действующего законодательства, заявки на закупку. Заявка ООО «Димелиора» отклонена на основании подпункта 2 пункта 6.16 Регламента.

Также ООО «Димелиора» неоднократно с нарушением сроков выполняло требуемые работы по ранее заключенным договорам, что является негативным опытом работы с данной организацией, который подтвержден письмами: № 03-14/10667, № 03-14/исх-06-04/78. Вследствие этого, данные факты учитывались при рассмотрении заявок участника, но ввиду функционала электронной площадки ООО «РТС-тендер» при расстановке результатов рассмотрения заявки этот факт не был отражен должным образом.

Таким образом, заявка ООО «Димелиора» также подлежала отклонению на основании подпункта 6 пункта 6.16 Регламента.

Основания для удовлетворения жалобы Заявителя, по мнению представителей АО «Омскэлектро», отсутствуют.

3. На основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 29.03.2022 в рассмотрении жалобы ООО «Димелиора» был объявлен перерыв. Рассмотрение дела № 055/07/3-206/2022 назначено на 04.04.2022.

В адрес ООО «Димелиора», АО «Омскэлектро», ООО «РТС-тендер» были направлены запросы о предоставлении информации от 29.03.2022 № 05-2443, № 05-2444э.

01.04.2022 в адрес Омского УФАС России от ООО «Димелиора» поступили письменные пояснения (с приложением подтверждающих документов) относительно довода АО «Омскэлектро» о ненадлежащем исполнении ООО «Димелиора» договоров (письма АО «Омскэлектро» от 04.06.2021 № 03-14/исх-06-04/78, от 21.08.2020 № 03-14/10667, от 25.03.2022 № 03-14/исх-03-25/11, от 24.03.2022 № 03-14/исх-03-24/44) (вх. № 3348э).

01.04.2022 в адрес Омского УФАС России от АО «Омскэлектро» поступила информация о приостановке закупочной процедуры № 4259744, а также письменные пояснения о ненадлежащем исполнении Обществом заключенных договоров (вх. № 3398).

04.04.2022 в адрес Омского УФАС России от ООО «РТС-тендер» поступили письменные пояснения о том, существовала ли у АО «Омскэлектро» техническая возможность указания в протоколе рассмотрения заявок по закупке у единственного поставщика с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска» нескольких оснований отклонения (признания несоответствующей) заявки ООО «Димелиора» (вх. Омского УФАС России № 3403э).

На заседании Комиссии 04.04.2022 представили Заявителя, Ответчика, поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях ООО «Димелиора», АО «Омскэлектро» (вх. Омского УФАС России от 01.04.2022 № 3348э, № 3398).

4. Из представленных материалов и информации, размещенной в информационном сервисе электронного ресурса «Электронный магазин города Омска» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<https://zmo-omsk.rts-tender.ru>) (далее – Электронный магазин), Комиссией установлено, что в Электронном магазине АО «Омскэлектро» разместило заявку на закупку у единственного поставщика на выполнение комплекса кадастровых работ по подготовке текстового и графического описания местоположения границ зон с особыми условиями использования территории (охранных зон) (закупка № 4259744).

В соответствии с заявкой на закупку прием предложений поставщиков осуществлялся с 11.03.2022 по 15.03.2022.

Начальная (максимальная) цена договора – 307 651,28 руб.

Плановая дата заключения договора – 23.03.2022.

Согласно протоколу рассмотрения заявок 4259744 от 15.03.2022 на участие в закупке поступило 2 заявки: филиала ФГБУ «ФКП Росреестра» по Омской области, ООО «Димелиора». Победителем закупки признан филиал ФГБУ «ФКП Росреестра» по Омской области.

5. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу обоснованной, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с правилами 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 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках установлено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 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, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о

проведении торгов, порядка законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В силу 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.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

В соответствии со статьей 3.6 Закона о закупках порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

При проведении спорной закупки Ответчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Омскэлектро», утвержденным Советом директоров АО «Омскэлектро» 06.12.2021 (далее – Положение о закупках).

Частью 1 статьи 75 Положения о закупках установлено, что закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) с использованием Электронного магазина осуществляются согласно Регламенту.

В соответствии с пунктом 1.3 Регламента данный Регламент определяет порядок работы пользователей заказчика и поставщика (исполнителя, подрядчика) при осуществлении закупок у единственного поставщика с использованием Электронного магазина.

Так, в заявку на закупку, формируемую заказчиком в Электронном магазине, включаются, в том числе сведения, предусмотренные пунктом 6.9 Регламента.

При формировании заявки заказчик имеет возможность загрузить проект контракта, документы, содержащие описание *требований* к поставляемым товарам, *выполняемым работам*, оказываемым услугам (пункт 6.10 Регламента).

В соответствии с пунктом 8 заявки на закупку № 50 от 11.03.2022 (далее – заявка на закупку) подрядчик должен иметь, в том числе не менее пяти специалистов, имеющих действующий квалификационный аттестат кадастрового инженера, не менее двух из которых должны состоять в соответствующей саморегулируемой организации кадастровых инженеров и застраховавших свою профессиональную деятельность.

Согласно пункту 13 заявки на закупку предложение подрядчика должно содержать:

- сведения об общей цене, по которой подрядчик согласен заключить договор;
- письмо-заявку на участие в закупке, оформленную в строгом соответствии с Формой 1 (Приложение 3 к заявке на закупку);
- анкету подрядчика, оформленную в строгом соответствии с Формой 2 (Приложение 3 к заявке на закупку);
- справку о наличии трудовых ресурсов у участника закупки в соответствии с Формой 3 (Приложение 3 к заявке на закупку), копии аттестатов кадастровых инженеров, копии выписок из реестра саморегулируемой организации кадастровых инженеров, копии действующих договоров обязательного страхования гражданской ответственности кадастровых инженеров;
- копию лицензии на осуществление геодезической и картографической деятельности для выполнения работ по установлению границ зон с особыми условиями использования территории.

Между тем, положения Регламента не предусматривают предоставление поставщиком в своем предложении вышеуказанных документов, за исключением сведений о цене.

Подпункт 2 пункта 6.11 Регламента императивно устанавливает, что в состав предложения о продаже поставщика за заявку заказчика в личном кабинете Электронного магазина поставщиком включаются следующие документы и сведения интерактивной части:

- без вложения документа в поле «Документы предложения» (реквизиты участника и др.) – с заполнением поля «Согласен с условиями заказчика»;
- сведения об общей цене работ, услуг, по которой поставщик согласен заключить договор, указанной в интерактивной части. Такая цена не должна превышать начальную максимальную цену договора, установленную в заявке заказчика.

В соответствии с пунктом 6.15 Регламента заказчик рассматривает поданные предложения поставщиков и принимает решение о соответствии или несоответствии поданных предложений объявленным в заявке заказчика условиям.

Согласно подпунктам 2, 6 пункта 6.16 Регламента заявка поставщика признается не соответствующей требованиям в случае:

- непредоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 6.11 Регламента (подпункт 2);
- наличия в течение года до даты подачи заявки фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения контрактов в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, ранее заключенных между поставщиком и заказчиком.

Протоколом рассмотрения заявок 4259744 от 15.03.2022 заявка ООО «Димелиора» признана несоответствующей требованиям ввиду непредоставления документов и сведений, предусмотренных пунктом 6.11 Регламента. *Иных оснований отклонения в означенном протоколе указано не было.*

В своих письменных пояснениях (вх. Омского УФАС России от 25.03.2022 № 3038) АО «Омскэлектро» указало, что ООО «Димелиора» в своей заявке предоставило три квалификационных аттестата кадастрового инженера (требовалось не менее пяти), а также в предоставленном письме-заявке срок оплаты указан «согласно договору».

Комиссией установлено, что в составе предложения на участие в закупке ООО «Димелиора», действительно, было представлено три квалификационных аттестата кадастрового инженера (вместо пяти требуемых), а также в предоставленном письме-заявке срок оплаты указан «согласно договору».

Однако, Комиссия считает, что закупочная комиссия АО «Омскэлектро» не вправе была отклонять (признавать несоответствующим) предложение Общества по означенному основанию. Все документы и сведения, предусмотренные пунктом 6.11 Регламента, ООО «Димелиора» были предоставлены. *Принятие решения о несоответствии поставщика требованиям, не предусмотренным пунктом 6.16 Регламента, не допускается.*

Кроме того, Омским УФАС России с целью проверки факта отсутствия функционала у электронной площадки ООО «РТС-тендер» по отображению в протоколе рассмотрения заявок по закупке у единственного поставщика с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска» нескольких оснований признания заявки поставщика не соответствующей требованиям пункта 6.16 Регламента в адрес ООО «РТС-тендер» был направлен соответствующий запрос (исх. Омского УФАС России от 29.03.2022 № 05-2443).

04.04.2022 в адрес Омского УФАС России от ООО «РТС-тендер» поступили письменные пояснения, в которых электронная площадка указывает, что при рассмотрении заявок, поданных на участие в закупке, Заказчику были доступны две кнопки: «Соответствует требованиям» и «Не соответствует требованиям». При нажатии на кнопку «Не соответствует требованиям» появляется окно, в котором необходимо указать причину отклонения заявки. При этом у Заказчика была возможность указать любое количество оснований для отклонения заявки, но в пределах 2000 символов.

Таким образом, согласно протоколу рассмотрения заявок 4259744 от 15.03.2022 заявка ООО «Димелиора» была отклонена (признана несоответствующей требованиям) закупочной комиссией АО «Омскэлектро» по одному основанию (иных не указано) – непредоставления документов и сведений, которое, как установлено Комиссией, не соответствует фактическим обстоятельствам дела и требованиям Регламента.

Что касается довода АО «Омскэлектро» о ненадлежащем исполнении Обществом договоров, заявленного уже после принятия решения о признании ООО «Димелиора» несоответствующим требованиям, Комиссия отмечает следующее.

Письмо АО «Омскэлектро» от 21.08.2020 № 03-14/10667, направленное в адрес ООО «Димелиора» в рамках исполнения договора от 01.04.2020 № 201-109/20 и представленное в качестве подтверждения ненадлежащего исполнения Обществом договора, не может быть принято к оценке Комиссией, поскольку подпункт 6 пункта 6.16 Регламента предполагает наличие факта ненадлежащего исполнения договора в течение года до даты подачи заявки.

Заявка ООО «Димелиора» на участие в закупке была подана 15.03.2022. Соответственно, между предполагаемым фактом неисполнения договора от 01.04.2020 № 201-109/20 (21.08.2020) и датой подачи заявки (15.03.2022) прошло более одного года.

Письма АО «Омскэлектро» от 04.06.2021 № 03-14/исх-06-04/78, от 24.03.2022 № 03-14/исх-03-24/44, от 25.03.2022 № 03-14/исх-03-25/11, направленные в адрес ООО «Димелиора» в рамках договоров от 25.02.2021 № 201-53/21, № 201-54/21, также не могут быть приняты Комиссией как достаточные доказательства, свидетельствующие о факте ненадлежащего исполнения договоров со стороны Общества.

В своих письменных пояснениях ООО «Димелиора» указывает (вх. Омского УФАС России от 01.04.2022 № 3348э), что в рамках договоров от 25.02.2021 № 201-53/21, № 201-54/21 АО «Омскэлектро» должно было в качестве исходной информации предоставить заверенные электронно-цифровой подписью департамента имущественных отношений Администрации города Омска выписки из реестра муниципального имущества для обращения исполнителя в Управление Росреестра по Омской области с целью выявления объектов по договору как ранее учтенных. Данные выписки не были предоставлены Заказчиком своевременно. Обществу пришлось самостоятельно обращаться в департамент имущественных отношений Администрации города Омска за получением заверенных электронно-цифровой подписью выписок, что повлияло на срок начала передачи отчетных материалов (что подтверждается письмом ООО «Димелиора» от 15.06.2021 № 014/06-21). Кроме того, работы по указанным договорам выполнены полностью и в срок. Заказчик претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг не имел (что подтверждается актами № 25 от 24.08.2021 и № 30 от 30.08.2021).

В ответ на письма АО «Омскэлектро» от 24.03.2022 № 03-14/исх-03-24/44, от 25.03.2022 № 03-14/исх-03-25/11 о необходимости в срок до 28.04.2022 исправить допущенные ошибки со стороны ООО «Димелиора» Общество письмами от 30.03.2024 № 034/03-22, № 035/03-22 сообщило о готовности устранить выявленные Заказчиком ошибки в рамках гарантийных обязательств.

По мнению Комиссии, своевременность устранения ООО «Димелиора» недостатков свидетельствует об отсутствии факта ненадлежащего исполнения обязательств по контракту, что, в свою очередь, исключает наличие нарушенных прав Заказчика и ответственность поставщика в виде каких-либо санкций. Меры гражданско-правовой ответственности имеют компенсационную природу, направленную на восстановление нарушенного интереса заявителя.

Кроме того, на момент признания ООО «Димелиора» несоответствующим требованиям (15.03.2022) закупочная комиссия АО «Омскэлектро» не могла знать о письмах АО «Омскэлектро» от 24.03.2022 № 03-14/исх-03-24/44, от 25.03.2022 № 03-14/исх-03-25/11.

Таким образом, довод АО «Омскэлектро» о ненадлежащем исполнении Обществом договоров не находит своего подтверждения ввиду недоказанности.

В соответствии с пунктом 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу общества с ограниченной ответственностью «Димелиора» (ИНН: 5506229771, ОГРН: 1145543008830, адрес места нахождения: ул. Степанца, д. 3, 21П, г. Омск, 644112) на действия акционерного общества «Омскэлектро» (ИНН: 5506225921, ОГРН: 1135543015145, адрес места нахождения: ул. Лизы Чайкиной, д. 8, г. Омск, 644027) при проведении закупки у единственного поставщика с использованием сервиса «Электронный

магазин города Омска» на выполнение комплекса кадастровых работ по подготовке текстового и графического описания местоположения границ зон с особыми условиями использования территории (охранных зон) (закупка № 4259744).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 21.03.2022 № 05-2018.

3. Выдать акционерному обществу «Омскэлектро» обязательное для исполнения предписание.

Согласно части 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>