

Заказчику –

МАОУ СШ № 3 г. Окуловка

ул. Советская, д. 32,

г. Окуловка, Новгородская обл., 174352

Участнику закупки

(подателю жалобы) –

ИП

Оператору электронной площадки –

ООО «Регион»

e-mail: info@etp-region.ru

РЕШЕНИЕ

№ 053/07/3-102/2022

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в соответствии

с законодательством Российской Федерации торгов

04 марта 2022 года

Новгород

Великий

Комиссия по рассмотрению жалоб на действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее - Комиссия) в составе:

.... – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления,

..... – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

....– член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителя:

заказчика – директора Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 3 г. Окуловка» (174352, Новгородская область, Окуловский район, г. Окуловка, ул. Советская, д. 32; далее – МАОУ «СШ № 3») –

заявитель – Индивидуальный предприниматель (далее – ИП) – надлежащим образом был уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, на заседание Комиссии своих представителей не направил, ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу ИП на действия заказчика – МАОУ «СШ № 3» при осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на осуществление капитального ремонта «Средней школы №3 г. Окуловка», извещение № 32211116485 о проведении которого в последней редакции было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 09.02.2022,

УСТАНОВИЛА:

24.02.2022 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ИП на действия заказчика – МАОУ «СШ № 2» при осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на осуществление капитального ремонта «Средней школы №3», извещение № 32211116485 о проведении которого в последней редакции было размещено на официальном сайте 09.02.2022 (вх. № 1084 Новгородского УФАС России; далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-

ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее - Закон о закупках) и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заказчику было направлено уведомление о приостановлении закупки до рассмотрения Жалобы по существу, которое заказчиком исполнено, проведение закупки приостановлено, договор не заключен.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

По мнению подателя Жалобы положения извещения и документации о проведении аукциона в электронной форме препятствуют подаче заявок на участие в закупке, поскольку содержат избыточные требования к описанию конкретных характеристик товаров, подлежащих использованию при выполнении работ, а также намеренно вводят участников закупки в заблуждение.

Кроме того, по мнению заявителя, требования к товарам, установленные в документации о проведении запроса предложений, на основании которых заказчик предполагает возможность определения соответствия заявок участников требованиям конкурсной документации, установлены не в соответствии с его действительной потребностью, а с целью усложнить подготовку заявок и создать основания для их отклонения.

Подобное составление документации (посредством возложения на участников закупки представления конкретных показателей товара, подлежащего использованию при выполнении работ) вводит участников закупки в заблуждение относительно технических характеристик заявленного товара, предоставляя заказчику возможность манипулировать результатами проводимой закупки в собственных интересах.

Учитывая вышеизложенное, податель Жалобы просит выдать предписание об устранении допущенных нарушений.

Суть представленных МАОУ «СШ № 3» возражений на Жалобу (вх. № 1178 от 02.03.2022 Новгородского УФАС России) сводится к следующему.

Документация о закупке (Приложение № 4) содержит информацию о материалах и товарах, которые подрядчик должен использовать при выполнении работ, требование к применению которых вытекает из проектной документации (ведомость объемов работ).

Таким образом, в целях определения конкретных функциональных, технических и качественных характеристик заказчиком приведен перечень товаров и материалов, которые будут использованы подрядчиком при

выполнении работ с определением минимальных и максимальных показателей которым должен соответствовать тот или иной материал или товар, исходя из особенностей проводимых работ, тем самым заказчик реализовал требования, установленные пунктом 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, заказчик уточняет, что в ходе проведения процедуры закупки заявителем не были направлены запросы на разъяснение положений документации в части описания предмета закупки, таким образом косвенно следует полагать, что участник закупки понимал объективность установленных требований и характер выполняемых работ, а также используемых материалов и товаров.

При предъявлении заявителем своих доводов им не представлено доказательств того, что требования, указанные в документации, нарушают нормы действующего законодательства Российской Федерации.

Аргументы, изложенные в жалобе по своему содержанию представлены как показатели, определяемые исходя из предпочтений самого заявителя к порядку описания объекта закупки и непосредственно не связаны с содержанием документации о проведении аукциона в электронной форме.

На основании вышеизложенного МАОУ «СШ № 3» просит оставить Жалобу без удовлетворения.

Присутствовавший на заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы представитель заказчика поддержал вышеуказанные возражения (объяснения) в полном объеме.

Необходимо отметить, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Таким образом, внеплановая проверка действий заказчика, совершенных им при проведении рассматриваемого открытого конкурса в электронной форме, в данном случае не проводится, Комиссией рассматриваются и оцениваются исключительно доводы Жалобы.

Исследовав представленные материалы и заслушав доводы представителей сторон, Комиссия Новгородского УФАС России проходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской

Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В соответствии с вышеуказанной нормой заказчиком разработано Положение о закупке (утверждено Наблюдательным советом МАУ СШ №3 15.10.2020; далее - Положение), применяемое МАОУ «СШ № 3» при осуществлении закупок в соответствии с положениями Закона о закупках.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках 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 (далее - формула цены), 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Пунктом 4.1.2 Положения также предусмотрено проведение аукциона в электронной форме.

Таким образом, МАОУ «СШ № 3» при проведении рассматриваемого конкурса в электронной форме должно было придерживаться требований действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и собственного Положения.

Документация об электронном аукционе (далее – Документация) утверждена директором МАОУ «СШ № 3» 08.02.2022.

Как следует из пункта 1 Документации предметом договора является осуществление капитального ремонта МАОУ СШ № 3 г. Окуловка.

В соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктами 1-3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

- требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика;

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;

- требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных

характеристик.

В подпунктах 9.2.9.1-9.2.9.3 пункта 9.2.9 Положения о закупках также предусмотрено включение указанной информации в документацию о закупке.

В подпункте 9.6.1.2 пункта 9.6.1 Положения о закупках указано, что извещение о проведении конкурса и конкурсная документация, вносимые в них изменения должны быть разработаны и размещены в соответствии с требованиями подраздела 9.2 Положения о закупках.

Согласно пункту 6 раздела 10 Документации описание участником закупки товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки, их количественных и качественных характеристик осуществляется в соответствии с Приложением №4 к настоящей документации о закупке.

Таким образом, в Приложении № 4 к Документации содержатся как требования заказчика к значениям показателей необходимых (используемых) при выполнении работ товаров, так и инструкция по указанию значений таких показателей в составе заявок участников закупки (далее – Инструкция).

По мнению подателя Жалобы, заказчиком установлены избыточные требования к показателям товаров, используемым при выполнении работ. При этом, Инструкция содержит большое количество правил указания конкретных значений показателей таких товаров в заявках участников закупки в зависимости от того, с помощью каких слов, словосочетаний, знаков и т.д. заказчиком установлены требования к показателям таких товаров. Данные действия заказчика направлены на ограничение конкуренции, вводят в заблуждение участников закупки при указании ими конкретных значений показателей используемых при выполнении работ товаров в своих заявках.

При оценке данного довода Жалобы, Комиссия Новгородского УФАС России исходит из следующего.

Возможность установления требования о предоставлении участниками закупки в составе их заявок конкретных значений показателей используемых при выполнении работ товаров предусмотрена как Законом о закупках, так и собственным Положением о закупках заказчика.

Установив требование о предоставлении участниками закупки значений показателей используемых при выполнении работ товаров, заказчик не нарушил требований действующего законодательства о закупках.

Закон о закупках и Положение о закупках не ограничивают заказчика в возможности установления требований к характеристикам товаров, используемых при выполнении работ, если при этом не допускается указание необоснованных и избыточных показателей товаров.

При этом, заказчик также установил Инструкцию, которая регламентирует порядок указания конкретных значений показателей используемых при выполнении работ товаров.

Согласно пункту 32 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 10.11.2021) Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Каких-либо доказательств того, что установленные заказчиком требования к показателям используемых при выполнении работ товаров, а также положения Инструкции, являются ненадлежащими, подателем Жалобы не представлено, обоснования данного довода Жалобы ее подателем не приведено.

Так, подателем Жалобы не приведены конкретные товары и/или требования к их показателям, а также положения Инструкции, которые, по его мнению, являются ненадлежащими.

Никаких доказательств того, что установленные в Приложении № 4 к Документации требования к товарам не соответствуют действительной потребности заказчика и направлены на ограничение количества участников закупки, подателем Жалобы не приведено.

В данном случае ИП не представил доказательств нарушения своих прав как потенциального участника конкурса установленными требованиями к показателям используемых при выполнении работ товаров и положениями Инструкции, заявку на участие в торгах не подавал, за разъяснениями положений Извещения не обращался.

Заявителем не представлены документы, свидетельствующие об обоснованности его позиции, конкретных примеров ненадлежащего установления требований к показателям используемых при выполнении работ товаров не приведено, как не приведено и положений Инструкции, которые,

по его мнению, являются ненадлежащими, противоречивыми и вводящими в заблуждение. Данные обстоятельства не позволяют оценить негативное влияние установленных заказчиком требований к описанию показателей используемых при выполнении работ товаров в совокупности с установленной им Инструкцией на права и законные интересы заявителя как возможного участника торгов.

Как указано в Постановлении Арбитражного суда Северо-Западного округа от 10.06.2020 № Ф07-18351/2019 по делу № А56-87173/2018, оставленном без изменения Определением Верховного Суда РФ от 18.08.2020 № 307-ЭС20-10636, жалоба на положения документации о закупке, направленная до окончания срока подачи заявок на участие в закупке лицом, не подававшим заявку на участие в ней, подлежит рассмотрению антимонопольной службой, если нарушаются права и законные интересы такого лица (потенциального участника).

Возможность обращения с жалобой лица, не подавшего заявку на участие в торгах, по данному конкретному делу определяется наличием реального (а не мнимого) нарушения или действительной угрозы правам или законным интересам заинтересованного лица, которые могут быть ущемлены или нарушены в результате несоблюдения порядка организации и проведения торгов.

Кроме того, согласно данным официального сайта Ассоциации «Саморегулируемая организация строителей Новгородской области «Стройбизнесинвест» в сети «Интернет», ИП не является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

ИП не привел доказательств нарушения своих прав действиями МАОУ «СШ № 3», ограничившись в отношении данного довода Жалобы лишь общим утверждением о необъективности установленных заказчиком требований к показателям используемых при выполнении работ товаров, а также установлении ненадлежащей Инструкции.

Запросов о разъяснении положений Извещения не поступало.

На участие в рассматриваемой закупке было подано три заявки.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Законом о закупках, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Индивидуального предпринимателя.... на действия заказчика – Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 3 г. Окуловка» (174352, Новгородская область, Окуловский район, г. Окуловка, ул. Советская, д. 32) при осуществлении закупки путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на осуществление капитального ремонта «Средней школы №3 г. Окуловка», извещение № 32211116485 о проведении которого в последней редакции было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 09.02.2022, необоснованной.

Председатель Комиссии

....

Члены Комиссии

....

....

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.