

Заказчику – МАОУ «Средняя школа № 1»
р.п. Крестцы Новгородской области

ул. Карла Либкнехта, д. 14,

п. Крестцы, Новгородская обл., 175460

Участнику закупки (подателю жалобы) –
ИП ...

Оператору электронной площадки –
АО «РАД»

e-mail: info@lot-online.ru

support@lot-online.ru

gz@ lot-online.ru

РЕШЕНИЕ № 053/07/3-114/2022

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в соответствии
с законодательством Российской Федерации торгов

14 марта 2022 года

Великий

Новгород

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:

... – ...;

... – ..., ...;

... – ..., ...;

в присутствии представителей:

заказчика – Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 1» р.п. Крестцы Новгородской области – ...;

податель жалобы – Индивидуальный предприниматель ... – надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения жалобы, участия в рассмотрении жалобы лично не принял, представителей не направил, ходатайств не заявлял,

рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя ... (далее – ИП ...) на действия заказчика – Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 1» р.п. Крестцы Новгородской области (175460, Новгородская обл., п. Крестцы, ул. Карла Либкнехта, д. 14; далее – МАОУ «СШ № 1») при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение капитального ремонта здания Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 1», по адресу: 175460, Новгородская обл., п. Крестцы, ул. Карла Либкнехта, д. 14, извещение № 3221115580 о проведении которого 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:

03.03.2022 в Новгородское УФАС России поступила жалоба ИП ... на действия заказчика – МАОУ «СШ № 1» при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение капитального ремонта здания Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 1», по адресу: 175460, Новгородская обл., п. Крестцы, ул. Карла Либкнехта, д. 14, извещение № 3221115580 о проведении которого было размещено на официальном сайте 09.02.2022 (далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии с Законом 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.

Доводы Жалобы сводятся к следующему.

В соответствии с требованиями Положения о закупке товаров, работ, услуг МАОУ «СШ № 1» (утвержденного Протоколом наблюдательного совета МАОУ СШ № 1 № 2 от 11.10.2021) (далее – Положение о закупках) заказчик при проведении рассматриваемой закупки был обязан установить в извещении о проведении закупки требования об обеспечении заявки и обеспечении исполнения договора.

Однако, такие требования заказчиком к участникам закупки в данном случае предъявлены не были.

С учетом вышеизложенного, ИП ... просит признать Жалобу обоснованной и выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Заказчик – МАОУ «СШ № 1» считает Жалобу необоснованной по основаниям, изложенным в письменных возражениях (вх. № 1347 от 10.03.2022 Новгородского УФАС России).

Согласно нормам Закона о закупках, 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 Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 (далее – Положение об участии СМСП), Положения о закупках, заказчик имеет право, а не обязанность, предъявлять требования к участникам закупки о предоставлении ими обеспечения заявки и обеспечения исполнения договора.

При проведении рассматриваемой закупки заказчиком было принято решение о неустановлении требования об обеспечении заявок и обеспечении исполнения договора.

Данные условия в равной степени распространяются на всех участников закупки и не могут каким-либо образом явиться ограничением при принятии решения об участии в закупке.

С учетом вышеизложенного, заказчик - МАОУ «СШ № 1» считает Жалобу необоснованной.

На рассмотрении Жалобы представитель заказчика – МАОУ «СШ № 1» устно поддержала доводы возражения на Жалобу 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 и его закупочной комиссии, совершенных ими при проведении рассматриваемой закупки, в данном случае не проводится, Комиссией Новгородского УФАС России рассматриваются и оцениваются исключительно доводы Жалобы.

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

Согласно пункту 1 части 1 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В данном случае имело место осуществление вышеуказанной закупки заказчиком – МАОУ «СШ № 1» и его закупочной комиссией в соответствии с положениями Закона о закупках.

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.

В соответствии с вышеуказанной нормой разработано и утверждено Положение о закупках.

В соответствии с частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение

которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

09.02.2022 на официальном сайте заказчиком - МАОУ «СШ № 1» было размещено извещение № 32211115580 об осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение капитального ремонта здания Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 1», по адресу: 175460, Новгородская обл., п. Крестцы, ул. Карла Либкнехта, д. 14.

Извещение о проведении конкурса в последней редакции (далее – Извещение) утверждено 22.02.2022.

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.

Частью 3 статьи 3 Закона о закупках установлено, что конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами: путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Как следует из подпункта 4.1.1 пункта 4.1 Положения о закупках одним из способов осуществления МАОУ «СШ № 1» закупок является открытый конкурс, конкурс в электронной форме.

Таким образом, МАОУ «СШ № 1» при проведении рассматриваемого открытого конкурса в электронной форме должно было придерживаться требований действующего законодательства, в том числе Закона о закупках и Положения о закупках.

В силу пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета. Такие особенности могут предусматривать обязанность отдельных заказчиков осуществлять закупки, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В развитие данной нормы принято Положение об участии СМСП.

Подпунктом «б» пункта 4 Положения об участии СМСП установлено, что закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом, торгов, иных способов закупки, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

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 (часть 1 статьи 3.4 Закона о закупках).

Рассматриваемая закупка осуществлялась исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

1.1. Согласно части 25 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

В соответствии с частью 27 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик не устанавливает в документации о конкурентной закупке требование обеспечения заявок на участие в закупке, если начальная (максимальная) цена договора не превышает пять миллионов рублей. В случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает пять миллионов рублей, заказчик вправе установить в документации о закупке требование к обеспечению заявок на участие в закупке в размере не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

Как предусмотрено частью 12 статьи 3.4 Закона о закупках при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и

среднего предпринимательства обеспечение заявок на участие в такой конкурентной закупке (если требование об обеспечении заявок установлено заказчиком в извещении об осуществлении такой закупки, документации о конкурентной закупке) может предоставляться участниками такой закупки путем внесения денежных средств в соответствии с настоящей статьей или предоставления банковской гарантии. Выбор способа обеспечения заявки на участие в такой закупке осуществляется участником такой закупки.

Пунктом 23 Положения об участии СМСП предусмотрено, что если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению заявки на участие в закупке, размер такого обеспечения не может превышать 2 процента начальной (максимальной) цены договора (цены лота). При этом такое обеспечение может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств путем предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным документацией о закупке.

Положение о закупках также не устанавливает обязанность заказчика устанавливать требование об обеспечении заявки.

В пункте 8.1 Положения о закупках, на который ссылается податель Жалобы, указано, что заказчик имеет право предъявлять требования к участникам закупки о предоставлении обеспечения обязательств, связанных с подачей заявки на участие в закупке (далее обеспечение заявки), и (или) обеспечения обязательств, связанных с исполнением договора, заключенного по результатам проведения закупки (далее обеспечение исполнения договора).

Положение о закупках заказчика не содержит норм, обязывающих его устанавливать обеспечение заявки.

Таким образом, с учетом вышеизложенного, действующим законодательством о закупках не предусмотрена обязанность заказчика устанавливать требование об обеспечении заявки. Установление такого требования является его правом, которым, в рассматриваемом случае, заказчик не воспользовался, требование об обеспечении заявок участников не установил. При этом, такие действия заказчика не противоречат действующему законодательству о закупках и не нарушают его.

1.2. Закон о закупках, Положение об участии СМСП, Положение о закупках не предусматривают каких-либо требований к обязательности установления заказчиками обеспечения исполнения договоров при проведении конкурентных закупок.

Согласно пункту 25 Положения об участии СМСП если в документации о закупке, осуществляемой в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения, установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения:

а) не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора

(цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса;

б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса.

В Жалобе ИП ... ссылается на пункт 8.12 Положения о закупках, согласно которому заказчик обязан установить требование обеспечения исполнения договора в извещении об осуществлении закупки и в проекте договора при осуществлении закупки способом, предусмотренным подпунктами 4.1.1-4.1.6 Положения, если начальная (максимальная) цена договора превышает 500 тыс. рублей.

На рассмотрении Жалобы представитель заказчика устно пояснила, что данный пункт Положения о закупках применяется при осуществлении закупок, участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства, то есть закупок, осуществляемых на общих условиях. При этом, в Положении о закупках имеется оговорка, что в случае осуществления закупки исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства, такая закупка осуществляется в соответствии с особенностями, предусмотренными Положением об участии СМСП.

Комиссия Новгородского УФАС России отмечает, что, согласно пункту 15.1 Положения о закупках заказчики, на которых распространяется действие постановления Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 года № 1352

«Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», обязаны применять нормы данного постановления, а также требования Федерального закона № 223-ФЗ, включая требования статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ.

В соответствии с пунктом 15.3 Положения о закупках особенности проведения закупок у СМСП, а также особенности формирования отчетности об участии таких субъектов в закупках устанавливаются постановлением № 1352.

Таким образом, Положение о закупках действительно предусматривает, что в случае проведения закупок в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 Положения об участии СМСП, заказчик при проведении таких закупок учитывает особенности, установленные Положением об участии СМСП.

Как отмечалось выше, Положение об участии СМСП не обязывает заказчика устанавливать требование об обеспечении исполнения договора.

Кроме того, довод заказчика о том, что пункт 8.12 Положения о закупках распространяется на закупки, участниками которых являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Закона о закупках, подтверждает тот факт, что в пункте 8.14 Положения о закупках установлено, что размер обеспечения

исполнения договора, в случае установления заказчиком требования предоставления такого обеспечения, должен составлять от 5 до 30 % от начальной (максимальной) цены договора, но не менее чем в размере аванса (если проектом договора предусмотрена выплата аванса).

Положением об участии СМСП предусмотрено, что размер обеспечения исполнения договора не может превышать 5 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), если договором не предусмотрена выплата аванса (заказчиком при проведении рассматриваемой закупки выплата аванса не предусмотрена).

Таким образом, раздел 8 Положения о закупках регулирует требования к обеспечительным мерам при проведении закупок (обеспечение заявки и исполнения контракта), осуществляемых на общих условиях, участие в которых могут принимать любые лица, вне зависимости от того, являются ли они субъектами малого и среднего предпринимательства или нет.

При этом, Положение о закупках содержит оговорку, в соответствии с которой при осуществлении закупок исключительно у субъектов малого и среднего предпринимательства заказчик должен учитывать особенности, предусмотренные Положением об участии СМСП.

Следовательно, положения пункта 8.12 Положения о закупках неприменимы при осуществлении заказчиком закупок, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В рассматриваемом случае заказчик также имел право, а не обязанность, по установлению требования об обеспечении исполнения договора. Такое право им реализовано не было. При этом, такие действия заказчика не нарушают требований законодательства о закупках.

Учитывая вышеизложенное, Жалоба является необоснованной.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»
Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Индивидуального предпринимателя ... на действия заказчика – Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 1» р.п. Крестцы Новгородской области (175460, Новгородская обл., п. Крестцы, ул. Карла Либкнехта, д. 14) при осуществлении закупки путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут

являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение капитального ремонта здания Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Средняя школа № 1», по адресу: 175460, Новгородская обл., п. Крестцы, ул. Карла Либкнехта, д. 14, извещение № 32211115580 о проведении которого 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.