

РЕШЕНИЕ

по делу № 041/07/3-551/2020

16 декабря 2020 г.
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «15» декабря 2020 года

В полном объеме решение изготовлено «16» декабря 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее – Комиссия) 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:

председателя Комиссии – руководителя управления

членов Комиссии:

заместителя руководителя управления

заместителя начальника отдела правового обеспечения и рекламы

в присутствии представителей:

- заказчика – акционерного общества «Молокозавод Петропавловский» (далее – АО «Молокозавод»):

в отсутствие ООО «Магистраль» (далее – Общество), уведомленного о времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев в дистанционном формате посредством видеоконференц связи в соответствии с частями 16, 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалобу ООО «Магистраль» на действия заказчика – АО «Молокозавод» по определению исполнителя путем проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по строительству локальных очистных сооружений на территории АО «Молокозавод Петропавловский» (извещение № 32009707985),

УСТАНОВИЛА:

АО «Молокозавод» проводился аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по строительству локальных очистных сооружений на территории АО «Молокозавод Петропавловский» (извещение № 32009707985) (далее – Закупка); начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 81 566 170 рублей. Извещение и документация о Закупке размещены в Единой информационной системе (далее – ЕИС) сфере закупок на сайте www.zakupki.gov 23.11.2020. Срок окончания подачи заявок: 06.12.2020.

Процедура Закупки проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), положением о закупке товаров, работ, услуг АО «Молокозавод Петропавловский» (далее – Положение), документацией об открытом аукционе в электронной форме для субъектов малого предпринимательства и социально-ориентированных некоммерческих организаций на право заключения договора на выполнение работ по строительству локальных очистных сооружений на территории АО «Молокозавод Петропавловский» (далее – Документация).

Согласно протоколу № SBR003-200009472400009 рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 07.12.2020 на участие в Закупке поступила 1 заявка с № 2031.

В соответствии с протоколом № SBR003-200009472400009 рассмотрения ценовых предложений и вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 09.12.2020 для дальнейшего участия в Закупке допущена 1 поступившая заявка с № 2031 от участника ООО «К..».

Исходя из протокола № SBR003-200009472400009 открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 10.12.2020 закупочная комиссия Заказчика приняла решение признать победителем ООО «К...» и заключить договор с единственным поставщиком.

07.12.2020 в Камчатское УФАС России поступила жалоба ООО «Магистраль» на положение Документации, которые воспрепятствовали подать заявку Обществу на участие в открытом аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. В жалобе указаны следующие доводы:

1. В соответствии с пунктом 7.2.1 Положения извещение о проведении открытого аукциона размещается Заказчиком в ЕИС не менее чем за 15 дней

до даты окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе. Согласно сведениям с ЕИС дата размещения открытого аукциона – 23.11.2020. В соответствии с пунктом 6.1 информационной карты аукциона срок начала подачи заявок с 21.11.2020, т.е. раньше фактического размещения извещения о Закупке. Срок окончания подачи заявок на участие в аукционе установлен до 06.12.2020, что не соответствует требованиям, установленным в пункте 7.2.1 Положения.

2. В пункте 21.3 информационной карты аукциона установлен срок выполнения работ по договору: «Работы, предусмотренные Договором подряда и выполняемые подрядчиком, должны быть начаты с 01 марта 2021 года», в то время как в пункте 6.1 проекта договора, приложенным к аукционной документации установлено, что датой начала работ является дата заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, в письме от 11.12.2020 представил возражения на жалобу, в которых пояснил следующее.

1. АО «Молокозавод» 20.11.2020 на площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» разместило извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по строительству локальных очистных сооружений на территории АО «Молокозавод Петропавловский».

Датой начала подачи заявок установлено 21.11.2020, датой окончания подачи заявок – 06.12.2020, что согласуется с пунктом 7.2.1 Положения.

Интеграция извещения с площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» в ЕИС произошла только 23.11.2020. В дальнейшем информация на площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» отражает, что дата публикации извещения наступила 23.11.2020, а не 20.11.2020.

Со сведений, полученных от службы поддержки ЗАО «Сбербанк-АСТ» следует, что при интеграции извещения в ЕИС возникла ошибка, связанная с большим объемом приложенной документации. Начало подачи заявок осталось той же датой, а именно 21.11.2020, дата публикации 23.11.2020.

2. В размещенном проекте договора в пункте 6.1 допущена техническая ошибка, из-за большого объема документации. Дата начала работ установлена с 01.03.2021, а не с момента заключения договора. В информационной карте аукциона в пункте 21.3 и в пункте 2 Технического задания, дата начала работ указана верно.

Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и

возражения Заказчика, Комиссия Камчатского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи 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.

Исходя из части 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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

На основании пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, 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 в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований указанного Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

При этом 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.

На основании части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 21.05.2014 № ВАС-5634/14,

требования статьи 18.1 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупочные процедуры (торги).

В связи с тем, что требования документации о Закупке воспрепятствовали Обществу подать заявку на участие в Закупке, чем нарушили права и законные интересы Заявителя, а также жалоба подана в Камчатское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, Комиссия, установила, что жалоба Заявителя подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках.

Исходя из части 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 частью 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 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.

Исходя из пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом информационной открытости закупки.

Согласно подпункту а) пункта 1 части 3 статьи 3 Закона о закупках информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

Частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 указанного Федерального закона.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 указанной статьи.

На основании части 8 статьи 4 Закона о закупках извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентные закупки должны быть указаны: место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

1. В пункте 7.2.1 Положения установлено, что извещение о проведении открытого аукциона размещается Заказчиком в ЕИС не менее чем за 15 дней до даты окончания подачи заявок на участие в открытом аукционе. Из части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что Заказчик должен руководствоваться Положением, регламентирующим правила Закупки.

Комиссией установлено, что датой размещения извещения в ЕИС является 23.11.2020, а окончанием срока подачи заявок на участие в аукционе 06.12.2020. В соответствии со статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Таким образом, 15-дневный срок подачи заявок на участие в Закупке, установленный Положением, начинает исчисляться с 24.11.2020. Учитывая данный факт минимальным установленным сроком окончания подачи заявок является 09.12.2020, т.е. за 15 дней до даты окончания подачи заявок.

Комиссия приходит к выводу, что довод о сокращении сроков для подачи заявок на участие в Закупке является обоснованным и фактически лишает потенциальных участников возможности подать заявку в установленные дни.

Иными словами, указанное обстоятельство создает угрозу необоснованного ограничения количества потенциальных участников за счет сокращения срока подачи заявок, то есть приводит или может привести к ограничению или устранению конкуренции в рамках соответствующей закупки.

Срок подачи заявки в любом случае должен устанавливаться с учетом того, чтобы в рамках такого срока потенциальные участники имели бы объективную возможность совершить все действия, необходимые для подачи соответствующей заявки. Заказчик при установлении срока начала и окончания подачи заявок должен учитывать целевую направленность такого срока на обеспечение доступа к закупке, то есть реальной возможности для потенциальных участников реализовать свое право на подачу заявок.

Таким образом, с учетом всех обстоятельств, срок для подачи заявки на участие в Закупке не соответствует требованиям пункта 7.2.1 Положения, что нарушает части 1, 2 статьи 2 Закона о закупках.

2. Комиссия приходит к выводу, что довод о несоответствии даты начала исполнения условий договора указанной в пункте 6.1 проекта договора и в пункте 21.3 информационной карты нашел свое подтверждение.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках проект договора является неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке

На основании пункта 22 Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке, утвержденного постановлением Правительства РФ от 10 сентября 2012 г. № 908 с извещением о закупке в единой информационной системе размещается электронный вид документации о закупке и электронный вид проекта договора, являющегося неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке.

Термин «Документация о закупке» определяется как комплект документов, содержащий полную информацию о предмете, условиях и правилах проведения закупки, правилах подготовки, оформления и подачи заявок на участие в закупке участником процедур закупки, критериях и порядке оценки и сопоставления заявок, а также об условиях заключаемого по результатам закупки договора.

Информация, содержащаяся во всех составляющих Документации должна отражать одинаковые сведения.

В пункте 6.1 проекта договора установлено, что датой начала работ является дата заключения договора. При этом в пункте 21.3 информационной карты и в пункте 2 Технического задания, установлен срок начала выполнения работ по договору с 01 марта 2021 года.

Таким образом, Заказчик, допустив разночтения в Документации ввел в заблуждение потенциальных участников Закупки о сроках начала выполнения работ, тем самым нарушив пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Признать в действиях заказчика нарушения **частей 1, 2 статьи 2**, пункта 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать заказчику обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений Закона о закупках.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Камчатского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений.

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