

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-132/23

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

31.03.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе: <...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

представители <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку свежих овощей, фруктов (извещение № 32312182744), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего

предпринимательства, на право заключения договора на поставку свежих овощей, фруктов (извещение № 32312182744) (далее – Запрос котировок, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно 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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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 Законом о закупках.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд областного бюджетного учреждения стационарного социального обслуживания Курской области «Курский дом-интернат ветеранов войны и труда», осуществляющего закупки товаров, работ, услуг в соответствии с Законом о закупках, утвержденным приказом комитета социального обеспечения, материнства и детства Курской области от 28.09.2022 № 442 (далее – Положение о закупке).

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная частью 5 статьи 4 Закона о закупках, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

В соответствии с извещением о проведении Запроса котировок (далее – Извещение), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте единой информационной системы в сфере закупок <https://www.zakupki.gov.ru> – 10.03.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 996 246 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе котировок – 17.03.2023;

4. На участие в Запросе котировок подано 4 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Запросе котировок – 20.03.2023;
6. По результатам рассмотрения заявок до участия в Запросе котировок допущено 2 участника закупки;
7. Дата подведения итогов – 20.03.2023;
8. По результатам подведения итогов победителем Запроса котировок признано ООО «КИРОВСКИЙ МОСТ» с предложением о цене договора в размере 728 697 рублей.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона

о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отклонении заявки Заявителя.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Извещения.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия,

справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с подпунктом 3.1 пункта 37 Извещения заявка участника закупки на участие в Запросе котировок отклоняется комиссией, в том числе в случае непредставления документов, информации и (или) сведений, которые предусмотрены пунктом 15.4 Положения о закупке, несоответствия указанных документов информации и (или) сведений требованиям, установленным Извещением, наличия в указанных документах, информации и (или) сведениях недостоверной информации на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в Запросе котировок.

Приложением № 3.2 к Извещению установлена инструкция по заполнению заявки на участие в Запросе котировок (далее – Инструкция).

В соответствии с Инструкцией в заявке на участие в закупке участник закупки в качестве предложения в отношении объекта закупки должен указать характеристики и конкретные значения показателей предлагаемого для поставки товара, работы, услуги, которые должны соответствовать и не противоречить значениям, установленным заказчиком в описание объекта закупки. В описании объекта закупки графа «Функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики

предмета закупки» и ее описание, установленное Заказчиком, не подлежат изменению, и соответственно должны указываться участником закупки в своих заявках без каких-либо изменений.

Вместе с тем из Инструкции следует, что при описании **показателей предлагаемого товара** участник закупки должен указать одно из значений, предусмотренных параметрами определения товара в описании объекта закупки.

Также Инструкцией установлено, что при описании функциональных, технических и качественных характеристик, эксплуатационных характеристик (при необходимости) поставляемых товаров, работ, услуг (используемых материалов) используются, в том числе слова «не ниже», означающие, что участнику следует предоставить в заявке конкретный **показатель** не менее указанного значения.

Приложением № 2 к Извещению установлено описание предмета закупки, в соответствии с которым поставке подлежат лимоны и апельсины (позиции № 11, 14), соответствующие по функциональным, техническим и качественным **характеристикам в отношении сорта** требованию «не ниже первый».

Согласно протоколу подведения итогов Запроса котировок от 20.03.2023 № 03-01/681 (03-02/рз-2023-2-44) Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя (заявка № 4) на основании пункта 36 Извещения, а именно: в заявке участника не представлены конкретные значения показателей характеристик предлагаемых к поставке товаров:

– по позиции № 11 «Лимон» по данным Извещения характеристика «Сорт: не ниже первый» с показателем «Соответствие», по данным участника закупки характеристика «Сорт: не ниже первый» с показателем «Первый»;

– по позиции № 14 «Апельсины» по данным Извещения характеристика «Сорт: не ниже первый» с показателем «Соответствие», по данным участника закупки характеристика «Сорт: не ниже первый» с показателем «Первый».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что согласно Инструкции слова «Наличие», «Соответствие» «Неизменный показатель» означают, что участник закупки должен предложить товары (материалы) в точном соответствии с установленными Заказчиком в строке характеристиками. Внесение изменений (корректировок) в соответствующую строку приведет к

отклонению заявки участника закупки.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявки Заявителя, поскольку, руководствуясь положениями Инструкции, в том числе требованием к указанию конкретного показателя подлежащего к поставке товара не менее указанного в Извещении значения, Заявителем в отношении пунктов 11, 14 Приложения № 2 к Извещению указан показатель сорта «Первый», что соответствует Инструкции.

Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, заявку Заявителя установила, что положениями Инструкции установлены противоречивые требования к порядку предоставления сведения в отношении подлежащего к поставке товара, что вводит участников в заблуждение и не позволяет надлежащим образом заполнить заявку на участие в Запросе котировок.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что, исходя из положений Инструкции, не представляется возможным однозначным образом определить порядок предоставления сведения в отношении подлежащего к поставке товара, что, как следствие, привело к неоднозначному толкованию Заявителем Инструкции и, в свою очередь, повлекло признание заявки Заявителя не соответствующей требованиям Документации.

С учетом вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, ненадлежащим образом сформировавшего Инструкцию, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя на участие в Запросе котировок, не соответствуют пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, пункт 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> б/д б/н на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку свежих овощей, фруктов (извещение № 32312182744) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим требования части 6 статьи 3, пункта 2 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 31.03.2023 по делу № 223ФЗ-132/23.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 31.03.2023 по делу № 223ФЗ-132/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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