

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 106 от 26.08.2020 г.), в составе:

(...)

рассмотрев жалобу ООО «Вавилон» (вх. № 4063 от 06.04.2023) на действия ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая больница имени В.И.Войнова» при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту здания кардиологического корпуса №2, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Оренбург, ул. Аксакова/Степана Разина, д.23/92 (извещение № 32312216729),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба ООО «Вавилон» (далее – Заявитель) (вх. № 4063 от 06.04.2023) на действия ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая больница имени В.И.Войнова» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту здания кардиологического корпуса №2, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Оренбург, ул.Аксакова/Степана Разина, д.23/92 (извещение № 32312216729) (далее – закупка).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции были направлены уведомления о рассмотрении жалобы Заявителю – от 11.04.2023 исх. №3087, Заказчику, Организатору закупки - от 11.04.2023 исх. №3086.

Рассмотрение жалобы было назначено на 14.04.2023 г. 12 ч. 30 мин.

В связи с необходимостью получения дополнительных документов в рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 17.04.2023 г. 12 часов 00 минут, о чем направлены уведомления: Заявителю – от 17.04.2023 исх. № 3299, Заказчику, Организатору закупки – от 17.04.2023 исх. № 3298.

Исходя из доводов жалобы следует, что Заказчиком проводится процедура закупки (извещение № 32312216729) на выполнение работ по капитальному ремонту здания кардиологического корпуса. Заявитель считает, что при

подготовке документации закупки Заказчиком допущены нарушения Положения о закупке, Постановления Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ПП РФ № 1352) в части установления размера обеспечения исполнения договора в размере 10 % от начальной (максимальной) цены договора, поскольку закупка проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства (далее – субъектов МСП).

Заявитель просит признать жалобу обоснованной, выдать Заказчику предписание об устранении нарушений.

В ходе рассмотрения жалобы представители Заказчика, ГКУ «ЦОЗ» с доводами Заявителя не согласились, пояснили, что документация составлена Заказчиком в соответствии с действующим законодательством и Положением о закупке, имеет типовую форму, составленную ГКУ «ЦОЗ», а также то, что круг участников обжалуемой закупки не ограничен субъектами МСП, соответственно, участниками такой закупки могут быть любые лица, указанные в части 5 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Кроме того, представитель ГКУ «ЦОЗ» указал, что при намерении провести закупку только среди субъектов МСП Заказчик должен установить в извещении такое условие (требование), однако в Извещении по оспариваемой закупке № 32312216729 указанное требование о проведении закупки только среди субъектов МСП Заказчиком не установлено, что подтверждается скриншотами из ЕИС.

Также Заказчиком не установлено такое ограничение в плане закупок, в связи с чем представители Заказчика, ГКУ «ЦОЗ» полагают, что размер обеспечения договора 10 % от НМЦД установлен правомерно, просят признать жалобу необоснованной.

В Комиссию от Заказчика (вх. № 4414 от 13.04.2023), ГКУ «ЦОЗ» (вх. № 4330 от 12.04.2023) поступили письменные пояснения о несогласии с доводами жалобы и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России.

Исследовав материалы дела, проанализировав представленные документы и доводы сторон, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

Оренбургское УФАС России в своей деятельности руководствуется положениями Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 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 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» (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.

22 марта 2023 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая больница имени В.И.Войнова» размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту здания кардиологического корпуса №2, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Оренбург, ул. Аксакова/Степана Разина, д.23/92.

Согласно Извещению о проведении закупки № 32312216729 от 22.03.2023 дата начала срока подачи заявок: 22.03.2023.

Дата окончания срока подачи заявок: 07.04.2023 10:00.

Дата подведения итогов: 17.04.2023.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок от 10.04.2023 на участие в конкурсе подано 2 заявки, все заявки допущены к участию.

Согласно ч. 1 ст. 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 силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является положение о закупке, которое должно содержать требования к закупке, в том числе 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о

закупках является в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

На основании п. 2 и п. 3 ч. 1 ст. 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, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

В силу требований п. 8.2 ч. 9 ст. 4, п. 15.2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в извещении и в документации конкурентной закупки должен быть указан размер обеспечения исполнения договора, порядок и срок его предоставления, а также основное обязательство, исполнение которого обеспечивается (в случае установления требования обеспечения исполнения договора), и срок его исполнения.

Комиссией установлено, что Положение о закупке товаров, работ, услуг для обеспечения нужд ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая больница имени В.И.Войнова» (далее – Положение о закупке) утверждено Протоколом № 25 от 23 декабря 2022 года Наблюдательного Совета ГАУЗ «ООКБ» и размещено в ЕИС 29.12.2022 г.

Согласно пп. «б» п. 4 Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ПП РФ № 1352), закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее соответственно - положение о закупке, Федеральный закон), торгов, иных способов закупки участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В силу п. 20 ПП РФ № 1352 при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения в извещении о закупке указывается, что участниками такой закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Аналогичное требование установлено в п. 6.7 Положения о закупке.

Таким образом, Заказчик при намерении провести закупку только среди субъектов МСП должен установить указанное ограничение в извещении,

поскольку в силу п. 20 ПП РФ № 1352 настоящее требование является императивным.

Вместе с тем, Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что согласно извещению закупки способ проведения закупки выбран Заказчиком как «Конкурс в электронной форме».

На основании изложенного, в рассматриваемом случае в Извещении закупки № 32312216729 требование о проведении закупки только среди субъектов МСП Заказчиком не установлено.

В п. 13 документации закупки «Требования к участникам закупки» Заказчиком установлено: участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием», либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, за исключением физического лица, являющегося иностранным агентом в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года № 255-ФЗ «О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием».

Однако в том же пункте документации Заказчиком указано, что Участниками закупки могут быть только субъекты малого или среднего предпринимательства, а также физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями и применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход».

Вместе с тем, согласно пояснениям Заказчика, указанная документация имеет типовую форму, предусматривающую случаи участия в закупках в том числе субъектов малого и среднего предпринимательства.

Кроме того, Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что в плане закупок ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая больница имени В.И.Войнова» на 2023 г. по позиции № 283 на выполнение работ по капитальному ремонту здания кардиологического корпуса №2, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Оренбург, ул. Аксакова/Степана Разина, д.23/92 Заказчиком также выбран способ закупки: «Конкурс в электронной форме».

В п. 24.2 Положения Заказчиком указано, если Заказчиком установлено требование обеспечения исполнения договора, размер такого обеспечения не может превышать тридцати процентов начальной (максимальной) цены

договора.

На основании изложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что поскольку участниками оспариваемой закупки могут быть любые физические или юридические лица в соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, требование о размере обеспечения исполнения контракта в размере 10 % установлено правомерно в соответствии с требованиями п. 24.2 Положения о закупке Заказчика. Также в Извещении и документации Заказчика, в соответствии с п. 8.2 ч. 9 ст. 4 Закона о закупках, п. 15.2 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках - установлен размер (сумма) обеспечения договора - 75 342 852,60 рублей (т.е. 10% от НМЦД).

Кроме того, согласно ч. 2 ст. 3.2 Закона о закупках, любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что Заявитель в адрес Заказчика с запросом разъяснений положений документации закупки не обращался.

На вопрос Комиссии Оренбургского УФАС России о том, почему Заявитель не обратился с запросом разъяснений в адрес Заказчика, представитель Заявителя ответил, что не успел обратиться с запросом, поскольку срок предоставления разъяснений положений документации истек.

Вместе с тем, указанный довод не принимается Комиссией, поскольку не отвечать на запрос разъяснений, поданный после истечения срока подачи запроса разъяснений, является правом Заказчика, но не прямым запретом, установленным в законодательстве о закупках. Имея намерение принять участие в закупке, потенциальный участник вправе направить такой запрос в адрес Заказчика.

Кроме того, Заявителем не представлены документы, свидетельствующие о невозможности сформировать и подать заявку на участие в конкурсе.

Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу, что требования, установленные заказчиком, соответствуют Положению о закупках и не нарушают требования Закона о закупках.

Руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Вавилон» (вх. № 4063 от 06.04.2023) на действия ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая больница имени В.И.Войнова» при проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту здания кардиологического корпуса №2, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Оренбург, ул. Аксакова/Степана Разина, д.23/92 (извещение № 32312216729) необоснованной.

2. ГАУЗ «Оренбургская областная клиническая больница имени В.И.Войнова» предписание об устранении нарушений не выдавать.

3. Снять ограничения, наложенные на закупку (извещение № 32312216729) уведомлением Оренбургского УФАС России от 11.04.2023 исх. № 3086.

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