

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-369/23

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Абсолют-М» на действия (бездействие) заказчика и оператора электронной площадки 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»

26.09.2023 Москва

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

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...> ,

членов Комиссии ФАС России:

<...> ,

<...> ,

при участии представителей:

МАОУ «Судский центр образования № 1»: <...> ,

ООО «РТС-Тендер»: <...> ,

ООО «Абсолют-М»: <...> ,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Абсолют-М» от 14.09.2023 № 27, направленную письмом Вологодского УФАС России от 19.09.2023 № АР/2749/23, на действия (бездействие) заказчика МАОУ «Судский Центр Образования № 1», оператора электронной площадки ООО «РТС-Тендер» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания МАОУ «Судский центр образования № 1» (извещение № 32312721087),

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 ООО «Абсолют-М» (далее – Заявитель) от 14.09.2023 № 27, направленная письмом Вологодского УФАС России от 19.09.2023 № АР/2749/23, на действия (бездействие) заказчика МАОУ «Судский центр образования № 1» (далее – Заказчик), оператора электронной площадки ООО «РТС-Тендер» (далее – Оператор) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания МАОУ «Судский центр образования № 1» (извещение № 32312721087) (далее – Аукцион, 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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о

закупке товаров, работ, услуг для МАОУ «Судский центр образования № 1», утвержденным приказом управления образования Череповецкого муниципального района от 29.12.2022 № 688, протоколом наблюдательного совета от 30.12.2022 № 2 (далее – Положение о закупке).

Закупочной документацией (далее – Документация) установлено, что заявки подаются через автоматизированную систему Оператора по адресу в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет»: <https://www.rts-tender.ru>.

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»: <http://www.rts-tender.ru>, регулируются Регламентом работы электронной площадки ООО «РТС-тендер» для корпоративных закупок, утвержденным приказом Генерального директора от 31.08.2023 № 55-П/23 (далее – Регламент).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках 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 об осуществлении закупки (далее – Извещение), Документацией, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 30.08.2023;
1. Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 122 405 360 руб.;
2. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 15.09.2023;
3. На участие в Аукционе подано 4 заявки;
4. Дата рассмотрения заявок, поданных на участие в Аукционе – 18.09.2023;
5. По результатам рассмотрения заявок до участия в Аукционе допущено 3 участника закупки;
6. Дата подведения итогов – 19.09.2023;
7. По результатам подведения итогов Аукциона победителем признан участник с идентификационным номером заявки «1» с предложением о цене договора в размере 109 552 797,20 руб.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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.

Согласно доводам Жалобы Заявителя Заказчиком и Оператором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком в Документации указаны способы обеспечения заявки участников закупки, отличные от способов обеспечения заявки участников закупки, указанных на сайте Оператора.
2. Оператором нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Оператором не обеспечена надежность функционирования программно-технических средств, используемых при проведении Аукциона, в результате чего Оператором

при формировании заявки установлен только один вид обеспечения заявки,
что не соответствует Документации.

Представитель Заказчика и Оператора с доводами Жалобы не согласились
и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик и Оператор действовали
в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке, Документации и Регламента.

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.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Оператора, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Из Жалобы следует, что способы обеспечения заявки на участие в Аукционе, указанные в Документации, не соответствуют способам обеспечения заявки, указанным на сайте Оператора, в результате чего Заявитель не смог подать заявку на участие в Аукционе.

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 Законом о закупках. 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 случая проведения закупки в соответствии со статьей 3.4

Закона о закупках, при котором обеспечение заявки на участие в такой закупке предоставляется в соответствии с частью 12 статьи 3.4 Закона о

закупках. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

Согласно пункту 1 основных терминов Регламента «гарантийное обеспечение заявки – значение поля «Обеспечение заявки», устанавливаемое Заказчиком при формировании Извещения о закупке в процентах к начальной цене лота или в виде фиксированной суммы в рублях путем зачисления денежных средств либо предоставления независимой/банковской гарантии. Гарантийное обеспечение заявки устанавливается для каждого лота Закупки отдельно».

Пунктом 9.1 Регламента установлено, что для объявления Аукциона Заказчику необходимо сформировать в личном кабинете и опубликовать на сайте Оператора Извещение о проведении аукциона.

В соответствии с пунктом 16 раздела 2 информационной карты Документации размер обеспечения заявки составляет 1% от НМЦД. Обеспечение заявки может быть предоставлено участником закупки путем перечисления денежных средств, предоставления банковской гарантии, иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации.

Согласно пояснениям Заказчика формирование Извещения осуществляется в региональной информационной системе в сфере закупок (далее – РИС), функционал которой предусматривает указание Заказчиком исключительно размера обеспечения заявки без возможности установить виды обеспечения заявки. При этом в рамках интеграции РИС с ЕИС Оператором получены сведения на электронную площадку об Извещении.

В свою очередь, представитель Оператора на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчиком для ранее проведенных закупок в личном кабинете на сайте Оператора сформирован и применен шаблон Извещения, где в качестве варианта обеспечения заявки выбран параметр – без обеспечения.

Таким образом, при сопоставлении имеющихся данных, Оператором выявлены расхождения между информацией, полученной из ЕИС и информацией, указанной в Извещении на сайте Оператора, а именно о необходимости обеспечения заявки, в результате чего Оператором

самостоятельно применен единственный вариант обеспечения заявки – фиксированная сумма (с внесением д/с на эл. площадку).

Кроме того, представитель Оператора на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчик мог самостоятельно выбрать нужный вариант

из предложенных способов обеспечения заявки, предусмотренных функционалом сайта Оператора. При этом в подтверждении указанного Оператором представлены соответствующие графические материалы.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, неправомерно установившего способы обеспечения заявки на сайте Оператора отличные от способов обеспечения заявки, установленных

в Документации, ограничивают количество участников закупки, вводят участников закупки в заблуждение и не позволяют участникам закупки надлежащим образом сформировать заявку на участие в такой закупке, что нарушает пункт 25 статьи 3.2 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса об административных правонарушениях.

2. Из Жалобы следует, что Оператором не обеспечена надежность функционирования программно-технических средств, используемых при проведении Аукциона, в результате чего Заявитель не смог подать заявку

на участие в Аукционе по причине установления на сайте Оператора только одного вида обеспечения заявки, что не соответствует требованиям Документации.

Согласно части 2 статьи 3.3 Закона о закупках функционирование электронной площадки осуществляется в соответствии с правилами, действующими на электронной площадке, и соглашением, заключенным между заказчиком

и оператором электронной площадки, с учетом положений Закона о закупках.

Частью 12 статьи 3.3 Закона о закупках установлено, что оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных документов, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупке в электронной форме к участию в ней. За нарушение указанных

требований Оператор электронной площадки несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора представил сведения и сообщил, что функционал сайта Оператора предусматривает следующие варианты обеспечения заявки:

- процент от НМЦ (с внесением д/с на эл. площадку);
- фиксированная сумма (с внесением д/с на эл. площадку);
- банковская гарантия или денежные средства (с внесением д/с на эл. площадку);
- без обеспечения;
- в соответствии с документацией (без внесения д/с на эл. площадку).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что Заявителем получена независимая (банковская) гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения заявки на участие в Аукционе от 14.09.2023 № 1321236, а также приобретен тариф на участие в Аукционе в размере 24 900 руб., предусмотренный Регламентом, с помощью которого реализуется перечисление денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в Аукционе.

Вместе с тем на заседании Комиссии ФАС России установлено, что Оператором неправомерно самостоятельно выбран параметр способа обеспечения заявки исключительно в виде фиксированной суммы (с внесением д/с на эл. площадку). При этом функционалом сайта Оператора не предусмотрена возможность выбора иного способа обеспечения заявки, предусмотренного Гражданским кодексом Российской Федерации и Документацией, что повлекло ограничение выбора необходимого варианта способа обеспечения заявки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Оператором не обеспечена надежность функционирования программно-технических средств, что нарушает часть 12 статьи 3.3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 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 ООО «Абсолют-М» (ИНН: 7727344670; ОГРН: 1187746442234) от 14.09.2023 № 27, направленную письмом Вологодского УФАС России от 19.09.2023 № АР/2749/23, на действия (бездействие) заказчика МАОУ «Судский центр образования № 1» (ИНН: 3523023921; ОГРН: 1213500018710) оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» (ИНН: 7710357167; ОГРН: 1213500018710) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания МАОУ «Судский центр образования № 1» (извещение № 32312721087) обоснованной.
2. Признать в действиях ООО «РТС-тендер» нарушение части 12 статьи 3.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Признать в действиях МАОУ «Судский центр образования № 1» нарушение части 25 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
4. Выдать МАОУ «Судский центр образования № 1», ООО «РТС-тендер» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 26.09.2023 по делу № 223ФЗ-369/23.
5. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы от 26.09.2023 по делу № 223ФЗ-369/23 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

<...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>