

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-5065/2021

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

17 ноября 2021 г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии, путем систем ВКС, представителя ИП К.С.Н. (далее – Заявитель), в отсутствие, надлежащим образом уведомленного, МАДОУ детский сад № 18 «Виктория» МО город-курорт Анапа (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения на осуществление работ по монтажу пожарной сигнализации и оповещения людей о пожаре (извещение № 32110718498 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения на осуществление работ по монтажу пожарной сигнализации и оповещения людей о пожаре (извещение № 32110718498

опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 17.11.2021 в 12:30.

Заявитель считает, что Организатор торгов неправомерно установил в документации требования, противоречащие нормам Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия по делу № 023/07/3-5065/2021, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд МАДОУ детского сада № 18 «Виктория» МО город-курорт Анапа (далее – Положение), утвержденным протоколом заседания наблюдательного совета МАДОУ детский сад № 18 «Виктория» МО город-курорт Анапа от 29.10.2021г. № 8.

12.10.2021 г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32110718498 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения на осуществление работ по монтажу пожарной сигнализации и оповещения людей о пожаре.

Начальная (максимальная) цена договора – 2 680 070,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 13.10.2021г.

Дата и время окончания подачи заявок - 29.10.2021г. в 23:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-

ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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.

Согласно пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно 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.

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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о

конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом 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.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки

Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатор торгов неправоммерно объединил в один лот технологически и функционально несвязанные работы.

Согласно Локально сметному расчёту предмет аукциона включает в себя проектные, монтажные и пусконаладочные работы.

Согласно пояснениям Организатора торгов, предмет аукциона сформирован с учётом потребности Организатора торгов в освоении субсидии из муниципального бюджета в установленный срок.

Из указанных обстоятельств следует, что объединение в один лот оказание услуг, указанных в документации о закупке, не свидетельствует о нарушении требований, установленных Законом о закупках, поскольку условия документации о закупке не требуют от участника личного выполнения услуг. Участник закупки для выполнения непрофильных для него работ или услуг имеет возможность привлечь субисполнителей, что создает условия для обеспечения широкого круга участников закупки.

Отсутствие у того или иного хозяйствующего субъекта необходимой для участия возможности выполнения работ или оказания услуг само по себе не является доказательством, подтверждающим, что объединение заказчиком необходимого товара разных видов в один лот приводит к ограничению конкуренции.

Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупке, действия каждого из них влияют на результат закупки, победителем которой определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Нормы, предусмотренные пунктом 2 частью 1 статьи 3, частью 1 статьи 2 Закона о закупках, непосредственного запрета на объединение товаров в один лот различных товаров, работ, услуг не содержат, само по себе такое не является нарушением принципов, предусмотренных Законом о закупках.

Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о

необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, в составе Документации отсутствует задание на проектирование, что не позволяет участнику закупки сформировать свое ценовое предложение.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках, в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Аналогичное требование установлено пунктом 8.4.2 Положения.

В соответствии с пунктом 1 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), для целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться достаточные сведения в том числе об объекте закупки, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое предложение.

В соответствии с частью 1 статьи 83 Федерального закона от 22.07.2008г. № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности», автоматические установки пожаротушения и пожарной сигнализации должны монтироваться в зданиях и сооружениях в соответствии с проектной документацией, разработанной и утвержденной в установленном порядке. Автоматические установки пожаротушения должны быть обеспечены:

Согласно части 11 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), подготовка проектной документации осуществляется на основании задания застройщика или технического заказчика (при подготовке проектной документации на основании договора подряда на подготовку проектной документации), результатов инженерных изысканий, информации, указанной в градостроительном плане земельного участка, или в случае подготовки проектной документации линейного объекта на основании проекта планировки территории и проекта межевания территории либо в случае, предусмотренном частью 11.1 настоящей статьи, решения о подготовке документации по планировке территории (за исключением случаев, при которых для строительства, реконструкции линейного объекта не требуется подготовка документации по планировке территории) в соответствии с требованиями технических регламентов, техническими условиями подключения (технологического присоединения), предусмотренными статьей 52.1 настоящего Кодекса, разрешением на отклонение от предельных параметров разрешенного строительства, реконструкции объектов капитального строительства.

Вместе с тем, Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что согласно локально-сметному расчёту (Приложение № 2 к Документации), предметом аукциона является выполнение проектных, монтажных и пусконаладочных работ. Однако, в соответствии с Техническим заданием, предмет аукциона составляют работы по проектированию системы пожарной сигнализации и оповещения при пожаре, работы по демонтажу элементов существующей до начала исполнения договора системы пожарной сигнализации и оповещения при пожаре, работы по монтажу пожарной сигнализации и оповещения людей о пожаре МАДОУ детский сад №18 «Виктория».

На основании изложенного, Организатором торгов не представлено достаточных сведений о предмете закупки, позволяющих потенциальному участнику сформировать свое предложение.

Согласно доводу жалобы Заявителя, пункт 2.2 Технического задания нарушает требования Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 2.2 Технического задания, подрядчик обязан иметь все необходимые лицензии, разрешения и (или) сертификаты, предусмотренные для выполнения работ по договору.

В соответствии с пунктами 9, 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках,

В документации о закупках должны быть указаны требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии.

Согласно пункту 12.3 Положения, обязательные требования указываются в документации о закупке и распространяются в равной мере на всех участников закупки. Несоответствие участника закупки установленным обязательным требованиям является основанием для отказа в допуске к участию в закупке.

В соответствии с пунктом 12.4 Положения, запрещается установление к участникам закупки неизмеряемых требований, а также иных требований, не предусмотренных настоящим Положением.

Согласно пункту 12.5 Положения, перечень документов, подтверждающих соответствие участника требованиям документации о закупке, а также требования к их оформлению определяются настоящим Положением и документацией о закупке.

Вместе с тем, Документацией не установлен перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки положению пункта 2.2 Технического задания, с связи с чем, данное требование является неизмеримым.

Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов Заявителя.

Согласно доводу жалобы Заявителя, пункты 5.1.4, 6 Технического задания нарушают требования Закона о закупках.

Согласно пункту 5.1.4 Технического задания, подрядчик представляет заказчику заключение испытательной пожарной лаборатории о работоспособности и соответствии требований действующих нормативных правовых актов по обеспечению пожарной безопасности.

В соответствии с пунктом 6 Технического задания, для оценки результатов работ представителями испытательной пожарной лаборатории выносятся техническое заключение, представители

которой за счёт средств подрядчика приглашаются для такого испытания (оценки).

По мнению Заявителя, Документацией не предусмотрены критерии оценивания дополнительных требований, установленных пунктами 5.1.4 и 6.

Вместе с тем, указанные пункты не устанавливают требований о предоставлении участником закупки каких-либо документов и относятся к договорным отношениям на стадии приемки выполненных работ.

Согласно части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнение работ или оказание услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, перед участием в закупке заинтересованное лицо обязано изучить всю конкурсную документацию, а также рассчитать и оценить целесообразность участия в конкретной закупочной процедуре с учётом своих экономических целей.

Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатор торгов нарушил порядок предоставления разъяснений положений аукционной документации.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Согласно пункту 22 Информационной карты, Разъяснения положений документации о проведении аукциона в электронной форме предоставляются в форме электронного документа по запросу претендента. Запрос направляется претендентом через электронную площадку по форме, установленной аукционной документацией (Приложение № 1).

Запрос должен быть направлен в срок, не позднее, чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в проведении процедуры закупки. В случае если запрос был направлен в нарушение указанного срока, заказчик имеет право не давать разъяснения по такому запросу.

В течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, заказчик осуществляет разъяснение положений документации и извещения о закупке и размещает его в ЕИС с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. Разъяснения положений документации и извещения о закупке не должны изменять предмет такой закупки и существенные условия проекта договора.

Согласно информации, опубликованной в ЕИС, запрос о разъяснении положений документации поступил 14.10.2021г., ответ Организатора торгов опубликован 19.10.2021г., то есть на третий рабочий день с даты поступления запроса.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о

закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП К.С.Н. на действия Организатора торгов – МАДОУ детский сад № 18 «Виктория» МО город-курорт Анапа при организации и проведении аукциона в электронной форме на право заключения на осуществление работ по монтажу пожарной сигнализации и оповещения людей о пожаре (извещение № 32110718498 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.
2. Выдать Организатору торгов – МАДОУ детский сад «Виктория» МО город-курорт Анапа предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения аукциона в электронной форме.
3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по нарушению, установленному решением, в отношении МАДОУ детский сад «Виктория» МО город-курорт Анапа.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

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