

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-158/21

25 февраля 2021 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителей от ФГБУН «ИЭФБ РАН» (далее – Организатор торгов) и ИП Жидкова Ю. В. (далее — Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 15.02.2021 вх. № 4996-ЭП/21) ИП Жидкова Ю. В. на действия Организатора торгов ФГБУН «ИЭФБ РАН» при организации и проведении запроса ofert в электронной форме на право заключения договора на поставку микроскопа BX51WIF с принадлежностями и сопутствующим оборудованием (извещение №32009778904), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

08 декабря 2020 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32009778904 о проведении запроса ofert в электронной форме на право заключения договора на поставку микроскопа BX51WIF с принадлежностями и сопутствующим оборудованием (далее – Закупка), включая документацию о Закупке (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ФГБУН «ИЭФБ РАН» (далее – Положение о закупках) в редакции от 23.07.2019, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	4 357 096,67 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	08.12.2020
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	16.12.2020 в 11:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	17.12.2020 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	СПб, пр. Тореза, д. 44, к.1127

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в незаконном принятии решения об отмене процедуры Закупки согласно приказу ФГБУН «ИЭФБ РАН» от 03.02.2021 № 17.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 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 ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 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 в случае осуществления 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.

ФГБУН «ИЭФБ РАН» относится к бюджетным учреждениям, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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.

4. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ИП Жидкова Ю. В. в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/4411/21 от 18.02.2021, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/4411/21 от 18.02.2021, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, 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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ 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 настоящей статьи.

Следуя ч. 5 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Согласно ч. 7 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 настоящей статьи и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

14.01.2021 Комиссия СПб УФАС России рассмотрела жалобу (от 21.12.2020 вх. № 46939-ЭП/20) ИП Жидкова Ю. В. на действия закупочной комиссии Организатора торгов ФГБУН «ИЭФБ РАН» при проведении запроса оферт в электронной форме на право заключения договора на поставку микроскопа BX51WIF с принадлежностями и сопутствующим оборудованием (извещение №32009778904), а также выдала обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, допущенных при проведении Закупки (извещение №32009778904), путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, повторного проведения процедуры рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с Документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Организатора торгов и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

03.02.2021 Организатором торгов в единой информационной системе (далее — ЕИС) размещены сведения об отмене протокола № 30-05-2020/223 (№32009778904) рассмотрения, оценки и сопоставления оферт на участие в Закупке от 17.12.2020.

04.02.2021 Организатором торгов в ЕИС размещена выписка из приказа ФГБУН «ИЭФБ РАН» от 03 февраля 2021 года № 17, согласно которому Организатором торгов принято решение отменить процедуру Закупки.

Исходя из доводов, представленных в жалобе ИП Жидкова Ю. В., Заявитель полагает, что решение Организатора торгов об отмене процедуры Закупки не соответствует требованиям Закона № 223-ФЗ. Заявитель указывает на то, что проводимая процедура Закупки «запрос оферт» фактически является конкурентной неторговой закупкой (ч. 3 ст. 3 Закона № 223-ФЗ). При этом, по мнению Заявителя, Организатор торгов пытается придумать способ закупки, при котором он мог бы произвольно объявлять процедуру закупки неконкурентной, а также объявлять конкурентную неторговую закупку с конкурентными процедурами подачи предложений, неограниченным числом поставщиков, содержащую проект договора, проведенным отбором поставщиков с составлением протокола комиссии без обязанности заключать договор с поставщиком, предложившим наилучшие условия выполнения поставки товара, при полном соответствии его заявки требованиям закупочной документации, неограниченное количество раз возобновлять и отменять процедуру закупки.

Согласно ч. 2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Как следует из ч. 3 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 3.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений));

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими

требованиям части 3 настоящей статьи.

На основании ч. 3.2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Представители Организатора торгов пояснили, что проводимая процедура Закупки, осуществляемая способом запроса ofert, является неконкурентной закупкой, поскольку описание предмета процедуры Закупки, установленное Документацией, осуществляется без соблюдения требований ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Частью 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ установлено, что при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Представители Организатора торгов также отметили, что согласно главы II раздела 4 пункта 4 неконкурентные закупки (закупки, условия осуществления которых не соответствуют условиям, предусмотренным Главой 11 раздела 4 пункта 3 Положения) осуществляются путем проведения запроса ofert и закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

При этом согласно п. 19 информационной карты Документации (далее — Информационная карта) и п. 9 раздела 1 главы IV Положения о закупках заказчик вправе отменить запрос

оферт в любое время до заключения договора, разместив в единой информационной системе извещение об отмене запроса оферт. В случае такой отмены оферты, поданные участниками закупки, не возвращаются.

Вместе с тем Комиссия СПб УФАС России полагает, что оспариваемая процедура Закупки отвечает критериям конкурентной закупки, установленным ч. 3 ст. 3 Закона №223-ФЗ, в том числе в части обеспечения конкуренции за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки, а также в части установленного описания предмета Закупки, которое соответствует условиям ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, целью и итогом оспариваемой процедуры Закупки может являться только лишь заключение договора с победителем Закупки, заявка которого соответствует требованиям Документации, а предложение является лучшим по сумме критериев, при наличии таковых.

Кроме того, Закон №223-ФЗ не предусматривает возможности для заказчика отказаться от заключения договора по итогам конкурентной закупки, что следует также из ч. 15 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ, которая строго регламентирует сроки заключения соответствующих договоров.

Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что предусмотренный Документацией механизм, позволяющий Организатору торгов отказываться от заключения договора по указанным основаниям, а также отменять процедуру Закупки в любое время до заключения договора, в том числе в связи с тем, что, по мнению Организатора торгов, запрос оферт не является конкурентной процедурой закупки, нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает незаконные, необоснованные преимущества для Организатора торгов, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с победителем, а также отменить процедуру Закупки.

При этом, как следует из п. 38 Информационной карты, для победителя предусмотрена обязанность по заключению договора по итогам проведения процедуры Закупки.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России полагает, что решение Организатора торгов об отмене проводимой процедуры Закупки, которая отвечает критериям конкурентной закупки, установленным ч. 3 ст. 3 Закона №223-ФЗ, не соответствует условиями ч.ч. 5, 7, 15 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерной отмене процедуры Закупки нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч.ч. 5, 7 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также порядка отмены конкурентной процедуры закупки, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 15.02.2021 вх. № 4996-ЭП/21) ИП Жидкова Ю. В. на действия Организатора торгов ФГБУН «ИЭФБ РАН» (ИНН: 7802038273, ОГРН: 1027801535728) при организации и проведении запроса оферт в электронной форме на право заключения договора на поставку микроскопа BX51WIF с принадлежностями и сопутствующим оборудованием (извещение №32009778904) обоснованной.

2) Признать в действиях Организатора торгов ФГБУН «ИЭФБ РАН» (ИНН: 7802038273, ОГРН:

1027801535728) при организации и проведении запроса ofert в электронной форме на право заключения договора на поставку микроскопа VX51WIF с принадлежностями и сопутствующим оборудованием (извещение №32009778904) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч.ч. 5, 7 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также порядка отмены конкурентной процедуры закупки, допущенное путем неправомерной отмены процедуры Закупки.

3) Не выдавать Организатору торгов ФГБУН «ИЭФБ РАН» (ИНН: 7802038273, ОГРН: 1027801535728) обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, допущенных при организации и проведении запроса ofert в электронной форме на право заключения договора на поставку микроскопа VX51WIF с принадлежностями и сопутствующим оборудованием (извещение №32009778904) ввиду того, что на момент рассмотрения жалобы по существу процедура Закупки была отменена.

4) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.